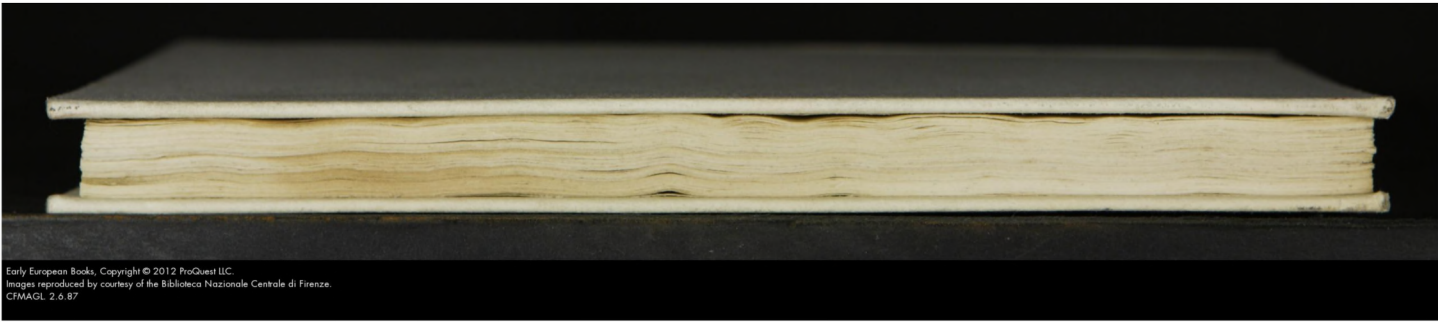




Early European Books, Copyright © 2012 ProQuest LLC.
Images reproduced by courtesy of the Biblioteca Nazionale Centrale di Firenze.
CFMAGL 2.6.87



Early European Books, Copyright © 2012 ProQuest LLC.
Images reproduced by courtesy of the Biblioteca Nazionale Centrale di Firenze.
CFMAGL 2.6.87



Early European Books, Copyright © 2012 ProQuest LLC.
Images reproduced by courtesy of the Biblioteca Nazionale Centrale di Firenze.
CFMAGL 2.6.87



COMMENTARIUS

In primum Librum

INSTITUTIONVM

IUSTINIANI IMPERATORIS.

*IN QVO SINGILLATIM TITVLI
noua interpretationis methodo expenduntur.*

IN FRONTE OPERIS EIVSDEM
IUSTINIANI VITA.

*In calce Nota Institutio pro Legalibus Quaestionibus expendendis,
ac disputandis; Qua facile termini supposita, & puncta
Tyronibus innotescunt.*

AUCTORE

IOANNE VISCONTE

*L. C. Pistoriensis in almo Pisano lyceo Iur. Ciu. Profes-
sore, & D. Stephani Equite.*

Ad Illustrissimum, ac Reuerendissimum

D. CAROLVM MEDICEM

S. R. E. CARDINALEM

AUGVSTISSIMVM.

Superiorum Permissu, & Priuilegijs.



VENETIIS, MDCXIX.

Apud Ioan. Baptistam Combum.

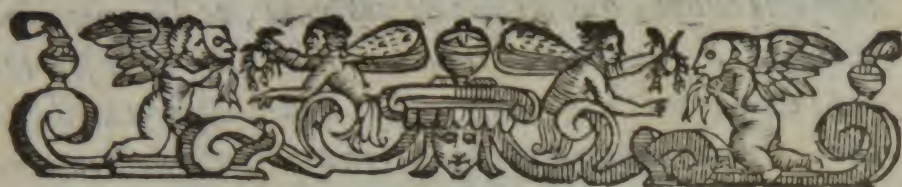
506

Præfens Opus in Primum Librum Institutionum Iustiniani Imperatoris apellatus, Io. Viscontis Iurisconsulti Pistorien. ac Iuris Civilis, Almi Lycei Pisani Professoris diligenter perlegi, nihilque in ipso reperi contrarium Catholicæ Fidei, Moribus, atque Principibus.
Venet. die 1. Iulij 1618.

Fr. Io. Ludovicus Secch. sacr. Theologiæ Lector. & Commissarius
Inquisitionis Venet.



2687



ILLVSTRISSIMO,

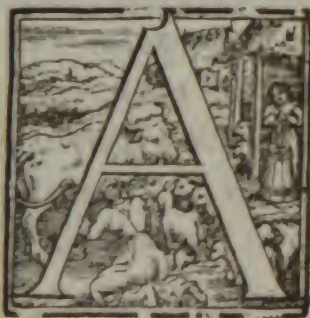
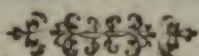
ac Reuerendissimo

D. CAROLO MEDICES

S. R. E. CARDINALI

AVGVSTISSIMO.

Ioannes Viscontes I. C. S. D.



*DEO me benignitas deuinxit tua
Cardinalis Augustissima, ut nun-
quam mihi fuerit cogitandum, cui
factus ingenij mei deberem; sed qua-
les esse deberent. Noui magnum es-
se dare Principi, maius digna Prin-
cipe: praesertim eo, quem nulla ex-
primit facundia; quem gemina maiestas ornat; & decus
omne virtutis irradiat. Audeo tamen leues hosce labo-
res meos offerre tibi: non ut audenti fortuna respon-
deat, sed benignitas tua, quae supra fortunam est. Quid;
inquam; audeo? soluo quod iure debeo. Mancipasti iam
tibi olim mentem meam; quod peperit iure tuum est: ¶*

A 2 eò

edò magis tuum, quò melius est nostrum, te fauente, ingenium. Segne prius ad iniuriam sterilitatis penè stertebat: ex quo tuis illigatur gratijs, non vulgaria meditatur. Crediderim tibi obnoxios, tuæ virtutis contemplatione, ab imis raptos, ad summa peruehicogitatione. Si uè tuæ sit hoc peculiare maiestatis; ut discant experimento viri sub generoso Principe meliorem esse libertate obligationem. Jus gentium mancipia instituit; sed vitæ seruata humanitatem crudelitate imperij irritauit. Hinc sæuam videre vitæ vsui relictos mortis stipendia facere, & cadauera existimari. Qui tibi vinciuntur, viuunt, & tantò liberius, quantò sapiens vitæ moras trahit vulgi meliores. O quàm velim tibi perpetuò famulari: ea lege, ut nunquam me manumitteres. Sperarem in hoc libertatis inuidiam. Pudebit ipsam (si votum meum impleatur) prisca sua sterilitatis, & obligationis perpetuæ iugem sobolem intuebitur. Mirum hoc in tuam clientelam receptis auspicium; ubi alij, quamquam muniti patrocínio, liuorem perhorrescunt; sub tuo numine inuidia exoptetur. Liuor namq; obtrectatio, morsus, omnia infra tuam magnitudinem iacent: nec tibi obnoxios expugnant, sed explorant. Damnet igitur me clementissimæ Princeps voti mei benignitas tua. Ita concipiam in posterum plura felicius, & fecundius; quæ quidem ut optima sint curabit nostrum ingenium, cùm sciet semper futura tua. Vale Pisis XII. Kal. Jun. 1618.

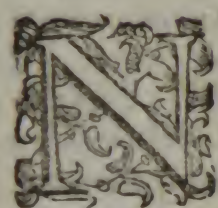
J L.

MO
ILLVSTR. PRINCIPI
D. N. CAROLO

S. R. E. Cardinali Mediceo.

SERENISSIMORVM
MAG. HET. D.D. N. F. F.

Thomas Dempsterus I. C. S. D.



UPER timido lembo tuis Illustr. Princeps
auspicijs litus ludibundus deferere Auctor
est visus; & fauerunt Castores. Nunc iterum
maiore velo FAMÆ oceanum eodem du-
ctore ingreditur. *Tu bono omine esse iubeas cen-
seas* ex S.C. veteris forma; & hæreditario quodam patrocinio
adesse digneris. Nam quis literas nouit; & maiores tuos eas
postliminio in Latium intulisse, cultu ornasse, viuido spiritu
aluisse ignorat? Hinc illa MEDICORVM gloria HONO-
R I stemplo consecrata, & MEMORIÆ fano dedicata mu-
sarum beneficio omnia cogitatu amplissima visa est mereri.
Hoc Familiæ vestræ præconium remotissimas mundi partes
penetrauit. Horum tu in literatos propensionem, vel æquas,
vel superas; animo ijs par; dignitate, ac meritis prætergres-
sus. Et sanè nomini tuo Illustrissimo erat præsens opus ab eo
nuncupandum; non modò quòd alijs prælatus in hoc iuris
Ciuiilis stadio sedeat agonothesa: sed etiam quòd *Viscontio-
rum Gens* inter Magnates Pistorienses numerata, & ad primos
honorum ciuiliū apices admissa officiosè semper Maiores
tuos obseruauerit, ac religiosè etiam nunc colat. Demū opus
hoc si non mole, saltem eruditione ingens viuacis erit genij,
si tuo fastigio non indignum videatur. Nec facile (puto) Prin-
ceps Imperatorem aspernaberis; nec Clientem semel in tuo-
rum cohortem admissum à tactu purpuræ arcebis.

Vale Pisis Idibus Iunij 1618.

IVRISPRVDENTIÆ TYRONIBVS.

Ioannes Viscontes. I. C. S. P. P.



HABES iuris tyro libellum nostra adolescentia olim incohatum; nuper cursu triennalis interpretationis expolitum. In eo nobis cura fuit tibi uni consulere. Quid enim cum peritis nostra rudimenta? Quæ si unquam in doctas eorum manus, inciderint, eos rogatos velim, ut non aures tantum, sed corda consulant; & erratorum veniam non inuideant. Tibi verò cui vetum in legali facultate promouendi, duo sanè duxi necessaria; Terminorum plena cognitio; Et eorum ad disceptationem ordinata reductio. Primæ rei caluere veteres, & recentiores interpretes. Sed nescio quo fato cadat, ut adolescentium animus his non alatur, vel parçè. Siuè sit dogmatum solertia, siuè interpretationis methodus non benè distinctis Imperatoris, S. S. obsequens, terit manu titulum studiosa pubes, cuncta perpendit, cuncta rimatur, nullam partem non explicatam reperit. Inde recens discessæ si obiciatur aliquid, vel si de rei essentia interrogetur, maioribus inuolucris irretitur. Laudat quidem virorum dogma luculentum, ipsa tamen est in obscuro. Inde consilium mihi huic (ut ita dixerim) vulnere aliqualem medelam adhibere; Ita primum Institutionum Iustin. Imp. librum veluti in gustum aliorum exhibui ea lege explicatum, ut singillatim titulus quilibet ad sua capita redigatur, ut semper queratur quid sit res, quod duplex, de modo fine, & rationibus. De integrò singula capita suis obiectionibus, responsionibus, & distinctis observationibus explicentur. Et tibi liquet voti mei summa in hoc primo capite. Quod respicit secundum de ordinata redactione ad disceptandi formam, adhuc discipline desiderantur elementa. Ita ut mihi olim in Academijs versanti mirum semper visum fuerit in tanta ingeniorum varietate, neminem adhuc extitisse, qui

qui de hac re cogitauerit. Imbuti primis terminis legum, Ad-
lescentes, ad ordinarias scholas se conferunt. Academias fre-
quentant disceptant. Sed qua lege disponatur disceptatio suis
nitatur suppositis, ac firmamentis ignorant. Imitantur veteres,
& quidem claros, probè id, sed quæ sit ratio imitationis est in oc-
culto. Consideranti hoc in tyronum emolumentum, & quorun-
dam Auditorum meorum gratiam, quos huic uni calere conieci,
normam, & institutionem huic quoq; rei comparandi voluntas
fuit. Ita intelliget tyro disputandi cupidus. Quid Quæstio sit,
Quid disceptatio à quibus nascatur fontibus, qui sint termini,
quæ supposita, qui punctus. Quibus ante dispositam quæstionem
perceptis, tanta claritudo comparatur, ut nec aduersarij error,
aut dolus, vel quorundam imperita arrogantia negotium ullum
faceßat. In hoc capite, & rudium, & peritiorum cateruas com-
pello. AEqui, boniq; consulant uniuersi. Si obscurius quàm non
est opus, vel scripsi, vel si quid non expressi. Difficile est inuenire;
difficilius noua inuenta facilitati omnium ingeniorum accommo-
dare. Si non perfecimus ex uoio, operam nostram absoluat alius
elimatius. Et si nobis Candidè lector non debebis facilitatem, aut
fructum, saltem materiam facilitatis, & noni emolumenti no-
stram esse fateberis.

Vale, & in dies expecta meliora.

SE-

SERIES TITVLORVM.

HVIVS PRIMI LIBRI.



<i>A</i>	
<i>Doptionibus, tit. 11. pag.</i>	83
<i>Attiliano Tutore, tit. 20.</i>	131
<i>Authoritate Tutorum, tit. 21.</i>	135
<i>C</i>	
<i>Capitis Diminutione, tit. 16.</i>	116
<i>Curatoribus, tit. 23.</i>	145
<i>E</i>	
<i>Excusatione tutorum, vel curat. tit. 25.</i>	164
<i>F</i>	
<i>Fiduciaria Tutela, tit. 19.</i>	128
<i>H</i>	
<i>His qui sunt sui vel alieni Iuris, tit. 8.</i>	65
<i>I</i>	
<i>Ingenais, tit. 4.</i>	52
<i>Iure naturali gentium, & civili, tit. 2.</i>	24
<i>Iure personarum, tit. 2.</i>	37
<i>Iustitia, & Jure, tit. 1.</i>	13
<i>L</i>	
<i>Lege Fusia Caninia tollenda, tit. 7.</i>	64
<i>Legitima Agnatorum tutela, tit. 15.</i>	111
<i>Legitima parentum tutela, tit. 18.</i>	126
<i>Legitima patronorum Tutela, tit. 17.</i>	124
<i>Libertinis, tit. 5.</i>	57
<i>N</i>	
<i>Nuptijs, tit. 10.</i>	73
<i>P</i>	
<i>Patria Potestate, tit. 9.</i>	69
<i>Q</i>	
<i>Quibus ex causis manumittere non licet, tit. 6.</i>	60
<i>Quibus modis ius patrie Potestatis soluitur, tit. 12.</i>	90
<i>Quibus modis tutela finitur, tit. 22.</i>	140
<i>Qui testamento tutores dari possunt, tit. 14.</i>	104
<i>Satisfatione tutorum, vel curatorum, tit. 24.</i>	152
<i>Suspectis tutoribus, vel curatoribus, tit. 26.</i>	164
<i>T</i>	
<i>Tutelis, tit. 13.</i>	97
	IN

IUSTINIANI

IMPERATORIS

VITA AD VETERVM,

ET RECENTIORVM

FIDEM DELECTA;

ET VELVTI IN ELENCHVM

redacta per Joannem Viscontem L. C.



Iustinianus Flauij Valerij Iustinilmperatoris ex sorore nepos fuit. Testis in hac re locuples Baro. Cardin. annal. eccl. tit. 6. pag. 121. Astipulatur Gilbertus Gerebrardus in sua chronolog. libro 3. pag. 246. Merito falsus prima fronte, vt in cæteris impius Hotomanus Iustiniano genus humile, & obscureum attingens. Nam Iustinus prima pueritia Babulcum fuisse nemini compertum est; neque Procopius, neque Agathias prodidere, quorū fides suspecta esse nō potest, quod coetanei sint. Ast ex Hotomano selectam Iustiniani vitam plurib. in locis expūgi Rom. Ecclesia cum pietate iussit.

Ab ipso Iustino per adoptionem ascitur assertione clarorum virorū, quos antea memorauī. Ea propter in libris institutionum scriptum legimus *Iustinum Patre nostrum* vt in §. est aliud de donat. & in §. cecus quib. non est permiss. fac. test. Veteribus enim solenne fuit ciuiles tantū patres simplici parentum nomine appellare: nulla adiecta nota, qua designaretur adoptio. Id moris Tyberio fuit Augustum, a quo ciuili iure in filium optatus fuerat patrem dicere. Tacit. annal. libro 1. Idem Tughurta. Sallust. de bell. Iughur. De adoptione nusquā dubitatio. Subsignāt, & consonant scriptores supra recensiti, & Platina in vita Ioannis primi Pontif. max.

A Cate.

Cæterum ingrauescente Iustini ætate properato ante excessum quadrimestre, Iustinianus in partē curarum vocatur. Gilb. loc. alleg. Accedit, & Marcell. Comes huius tēporis scriptor, & Bar. loc. su praallegato cuius verba integra retuli. quæ sunt. Iustinus
 „ morbo, senioque grauatus Iu
 „ stinianū imperij successorem
 „ delegit; ipse enim sūma equi-
 „ tate, ac religione imperium in
 „ nonum vsq; annum protraxe-
 „ rat, futurisque Reip. cōmodis
 „ consulens, de eligendo legiti-
 „ mo successore in senatu egit;
 „ ubi rogatis singulorū senten-
 „ tijs; senatores cum scirent Im-
 „ peratoris esse in animo eū de-
 „ ligere, qui ex sorore ei nepos
 „ erat, & cui iam imperij habes-
 „ nas crediderat; A. D. 527.
 „ Kal. April. eūdem Augustum
 „ dicunt. Igitur Iustinianus an-
 „ nū agēs 45. anno verò nostræ
 „ salutis 527. regendi imperij
 „ onus subit. Hisce rebus fidem
 „ auct ipsemet Iustinian. anno
 „ 11. sui imperij scriptor const.
 „ nouell. 47. & auth. coll. 5. tit.
 „ 2. Kal. Septēb. post consulatū
 „ Belisarij anno 2. Qui annus à
 „ Christo 537. inscribitur. Ete-
 „ nim cū an. Kal. Apr. anni 527.
 „ Iustiniani imperiū duceret ini-

tiū, planè ab anno absoluto, exactoq; 537. vndecimus Iustiniani Imp. scribitur. Veritati tantoperè compertæ addit facē Procopius, dum singulos annos Gothici belli supputat. Hinc Alciatus, alioqui vir eximius ab Illustriss. Baro. vapulat, nam parerg. lib. 6. c. 14. diuersam induit mentē, quo auctore ambiguū; Existimat anno Dom. vndetrigesimo Iustinianū munia imperij suscepisse. Hactenus de creatione.

Sunt, qui sentiant Iustinianum anno imperij sui secūdo uxorem nomine Theodoram duxisse: malo Theodosiā cum Zonara annal. tom. 3. quā sibi ante sui imperij initia matrimonio iūxisse crediderim assertionem ipsius Zonaræ aiētis, sub ingressum imperij Iustiniani vxorē Theodosiam Augustam appellatā. Bonū initium noui principatus fuit pietas; nam statim imperio accepto, fortunas oēs quibus cū priuatus vixerat in pijsimos vsus erogauit. Cedrenus in suis annal. Sed vsu arctissimo Triboniani iurisperitissimi, sed hæresis infecti venenis, bonis initijs malos euentus habuit, vt mox in loco reddemus. Iuuat de Iustiniani ingenio, & factis

non-

nōnulla tangere, vt causa mo-
struosi ipsius exitus inno-
scat. Ingenio fuit, si bonas lire-
ras inspicias, stolidissimo. Vi
memoriae destitutus adeò, vt
literarum elemēta sæpius in-
culcata menti non retineret.
Cuius rei ergò (vt Suidas est
auctor) vulgi facietis analpha-
beti vocabulū ei populus in-
diderat. Animo tamē magna,
& præclara in primordio do-
minij cōcepit. Apprimē reli-
gioni toto caluit corde, con-
structis tēplis magno impen-
dio, & orthodoxe fidei sanctio-
nib. promulgatis. Multa quo-
que in hæresis labe infectos,
cætulque prauos inflata ani-
mum ipsius religiosum, tunc
temporis testabatur.

Primus imperij sui annus
edictum de Christiana fide ha-
bet; editisque pluribus ad di-
uinum cultū spectantibus, Iu-
stinianus summa rerū Imperij
sui potitur. Monarchiā in vo-
tis habet; addita ad diuinum
auxilium promerendum ieiun-
orū austeritate. Asperē vitā
tolerat, vix modico ciui feren-
dam Procop. de ædific. Iusti-
niani lib. 1. Mira fides, mira
pietas in illo. Sacras Martirū
memorias coluit, ecclesias
delubra, aras, vetustate subla-

pfas in melius reparauit; fir-
mauit veteres; nouas addidit.
Anno sui principatus Quar-
tus Hierosolimis in Deiparæ
Virginis cultū vix animo con-
cipiendū ingenti vastitate tē-
plum construi mandat. Pro-
cop. de ædific. Iustin. oratio.
quinta. Amplitudini molis
nulla arbor tamenlibet pro-
cera sufficere visa, quo tē-
tum imponeretur. Iuuit co-
gitatum Silva antiquitati illi-
bata, cedris in cælum vsque
porrectis, & firmis nexibus
ligna compages ædi magni-
ficentissimæ superstruēta. Ba-
ro. pag. 161. Superiore eius
anno, quem dederat paulò
ante colligendum, censen-
dumque codicem, optatis per
eum viris, ad vmbilicum per-
ductum suo nomine Iustinia-
neum appellatum confirma-
uit. Sub idem tempus septi-
mo idus Februarias ad Sena-
tus cons. Constantinopolita-
num missa constitutio vt li-
quet ex constitutione de no-
uo codice faciendo; & de Iu-
stinian. codice confirm. Ba-
ron. pagina 151. Anno septi-
mo ardentius conflagratur in fi-
de, quam manu propria si-
gnatum per Hypatium, &
Demetriū Episcopos ad sum-

A 2 muni

mum Pontificem Ioannē Se-
 cundum, Anastasio Auctore
 mittit; Diui Petri Apostoli
 aras donarijs preciosissimis
 cumulat. Nondum exacto
 dicto tempore, pijs ausis re-
 sponsum est cœlitus recupe-
 rata Affrica vniuersa, vt in l.
 1. de confirm. Digest. Ianua-
 rij mensis 17. Kalend. pande-
 ctarum libros 50. edit; in qui-
 bus receptæ cum Cartagine
 Africanæ victoriæ visitur mo-
 nimentum. Eadem die vul-
 gata legitur constit. de iuris
 docendi ratione. Illa vero
 præfationis loco institutionū
 libris præposita, & cupidæ
 legum iuuentuti inscripta epi-
 stola 11. Kalen. Ianuar. data
 reperitur; In qua cum eluceat
 titulus Vandalici, & Africa-
 ni; Vandalis bello domitis,
 & Africa suæ dictioni restituta;
 reliqui, vt Gothicus, &
 Alemanicus, &c. commen-
 titij, vel aliunde à scriptori-
 bus quæsitū videntur: nullum
 enim cum his populis Iustinia-
 no certamen Baro. pag. 193.
 Cæterum breuitatis studio,
 non singulos Iustiniani impe-
 rij annos complecti aueo, &
 omnia quæ à septimo in vige-
 simum tertium annum egit,
 reliqua facio. Tunc enim tem-

poris prodigiosè mutatus est;
 ex pio impius; spe immorta-
 litatis in hac vita à Tribonia-
 no particeps secretorum ille-
 ctus. Gerebrardus in Chro-
 nolog. libro primo. Qua sua-
 da hæc Iustiniano per Tribonia-
 nianum insinuata fuerint mi-
 rum dictū est, & vanum rela-
 tu videretur, ni Gerebrardus
 exprimeret, & Baro. pag. 151.
 huiusce veritatis assertorem
 Hesychium Milesium acceffe-
 rit. Et tam infeliciter muta-
 to; conspiratio ab Artabanis
 in eum facta detegitur. Pro-
 cop. Anno 27. impetu cor-
 ruptæ mētis gliscente sibi Io.
 Pontificis confirmationem te-
 merè asciscit Baron. pagina
 443. Anno 32. ab omni pror-
 tus fide desciscit. Eutychia-
 norum fautor, ac propugna-
 tor, Gilbert. libro tertio, pag.
 248. Hinc hæresis deploranda
 contagione in populos in-
 gruente; sui regni facies im-
 mutatur, Baronio hisce ver-
 bis exclamante. *Et nunc Re-
 ges intelligite; erudimini qui
 indicatis terram.*

Postremò Dei iudicio, &
 potestate exiens, in insaniam
 agitur: Nicepho. Callistus li-
 bro 17 & hoc anno sui impe-
 rij 37. Dei opt. max. iussu.

Nam

Nam illi fuit cum hæreticis
usus arctissimus: nec sacris di-
uinisque rebus sibi tempera-
uit; ita vt anno 39. Imperij
sui fanaticorū more animam
infelicissimè efflauerit Nice-
phor. vt supra. Cuius vitæ,
& imperij hanc habe sum-
mam.

Creatur Imperator anno

Dom. 527. Aetatis suæ 45.
Moritur ann. Dom. 566. suæ
verò Aetatis 84. Regnat an-
nos 39. Cuius tempore Diui
Petri Cathedram rexerunt
Bonifacius Secundus, Ioan-
nes Secundus, Sanctus Aga-
petus, Sanctus Siluerius, Vi-
gilius. Pelagius, & Ioan. Ter-
tius.

F I N I S.

A 3 I N

IN EPISTOLAM
D. IUSTINIANI
 IMPERATORIS
CVPIDÆ LEGVM
 IVVENTVTI INSCRIPTAM
 COMMENTARIVS.



VT instituti nostri utilitas in fronte operis se se prodatur; iuuat proœmiũ hoc, seu (ex mea sententia) epistolam in ordinem mox in omni dogmate seruadum redigere. Ita vt quatuor pro eius explicatione perpendenda sint.

Cap. 1. Quis scribat.

Cap. 2. Cui scribat.

Cap. 3. Qua causa.

Cap. 4. Quid.

Cap. 1. Quod respicit primũ caput, iure quærendum, quis scribat. Id enim moris in omni epistola seruatur. Sed facile tyroni satisfactum apparet, cum ex inscriptione liquet, Imperatorẽ Cæsarem Flauium Iustinianum scribere. Quis fuerit Iustinianus in confesso est ex supra recensita

ta à me vita. Sed in hoc primo vado fit locus dubitationibus.

Obstat primo Cæsaris, & Flauij cognomina videri perperam posita. Vtrumq; Romanum nomen. Illud primi illius Principis qui Romanũ Imperium adeptus est designat, idest Iulij Cæsaris ita dicti; non à cæso matris utero vt vulgi, error est; a patre Cæsare. Id patet ex Trāquillo De pōtific. ipsius, vbi matrem exosculatum esse ait.

Ob. 1.

Hoc Vespasiani stemma innuit è Flauiorũ genere natalitia ducentis. Si vtrumque Romanum: quid est cur asingatur Iustiniano Byzantij, & Constantinopoli imperanti?

Cæsar
vnde
dictus

Obst. 2. loco nomina illa Alemanici, Gothici, Francici, &c. præter Vandalicum, &

Ob. 2.

Afri-

Africanum extrinsecus videri adindita. Etenim auctore Baronio annal. pag. 139. tit. 6. nullum fuit cum alijs nationibus Iustiniano certamē. Sed ut conquiescat tyro, & planē intelligat satius insinuari veritatem per obiectiones, consideret quantum lucis afferat resolutio contrariorum.

Ad primum respondetur Cæsaris nomen præpositum Iustiniano, quod antiquitus Cæsares quasi principū filij, & designatæ Augustæ maiestatis hæredes essent. Ita Spartianus in Aelio Vero. Ita Iustinianus cum in locum Iustinii patris adoptiui imperium suffectus esset; ut in vita dictum est; Cæsar est appellatus. Ita sensit Mynsingerus. Cæterum ex Iustiniani cōstitutione nouell. 30. liquet alia ratione Iustiniano Cæsaris nomen inditum. Nam ipse ait. Cum carissimo nobis Cæsare eiusdem cognominis, qui summo orbis terrarum arbitrio, quod nos obtinemus honum dedit principium. quæ etiam de causa apud omnes terrarū populos nominatissimū nomen Cæsaris est, & nos præter omnes alias impera-

toriæ maiestatis notas eo gloriamur. Quinimò omnes adoptabantur in nomen Cæsarū Auson. de cæsarib. Flauij verò cognomētum qua ratione datū sit Iustiniano magis est in incerto. Accursius ob deuietos Flauios. Plerique interpretum à gentilitate Vespasiani ex gente Flauia. Eius sum mentis, Iustiniano hoc prænominis adinditū, quod quinque Principes constantinopolitani eum in imperio præcedentes vsurpassent. Quales fuerūt Flau. Valerius Flau. Leo Valerius Flau. Val. Anastas. & Flau. Valerius Iustinus Iustiniani Auunculus.

Ad secundum respōdetur Baronium ita sentire; videlicet præter Alemanici, & Africani alia nomina non conuenire, sed temerè operarum licentia esse adiudicata. Balduinus tamen, & alij interpretes ob profligatas hæc nationes sibi ea nomina demeruisse, testantur. Quicquid sit non repugno, sed in hoc sit legentium iudicium. Certè tamen constat, pleraque ex ijs cognomina agestis ipsius Iustiniani assumpta.

Quod respicit secundum

A 4 caput

Cap. 2. caput Imperator Cæsar Flau. Iustinianus, &c. Cupidæ legum iuuentuti scribit. Idest illi duntaxat cui votum est legum scientiam addiscere. Iuuentuti autem, non etiam iuris peritis, quia totius iuris sunt prima elementa, vt ideo dicetur. Hæc itaque epistola ab Imperatore exaratur; ab eo in cuius pectoris penetrati omnia penitus iura delitescunt, vt not. D. d. in l. 1. ff. de constit. princip. Ab iuris vniuersi conditore. l. 2. r. C. de veter. iur. enucl. Ad subiectos mittitur, & iuuenes, ab omni iuris cognitione vacuos ad iuris cognitionem affectantes. Hinc liquet, huius epistolæ partes serias esse debere; dogmate plenas; dignitatem redolentes, quemadmodum in capite nouissimo videre est.

Cap. 3. Quoad tertium de causa. Multiplex esse videtur, quam ita dispertior in communem, & propriam; & rursus propriam metior vel Ex persona scribentis, vel Ex ijs quibus scribitur.

Communis causa est communi, vulgarique ratione impellens: & ea est, de qua vniuersi penè iurisperiti in hu-

lus operis initio differunt. Ne scilicet illotis manibus iuris aggrediamur tractationem, idest sine vlla præfatione, vt Caius in l. 1. de orig. iur. interpretatur. Communis quoque causa est, quam à Platone mutuatus est Iustinianus: aiente illo, Legislatoris tres esse partes. Proæmium, legem, & sanctionem. Ita huius epistolæ tria membraprehenduntur. Proæmium in tertium vsque paragraphum, quo suum Imperator studium commendat. Legislatio in §. penult. Sanctio demum in nouissimo.

Legislatoris munus.

Propriam causam perpendo, vel ex persona scribentis, vel iuuentutis, cui scribitur.

Propria causa ex persona scribentis, quæ impulit Iustinianum fuit, vt non tantum sibi, quantum ijs, quorum opera in institutionibus componendis vsus fuit, gloriam compararet. Patet ex §. itaque hoc Deo, &c. ibi *Viris illustribus antecessoribus nostris, quorum omnium solertiam, & legum scientiam &c.*

Propria vero intuitu iuuentutis, vt beneficium Iustiniano, & institutionum architectis

acce-

acceptum referant. ibi nō ab antiquis fabulis discere; sed ab imperiali splendore appetere, vt eos facilitate pellat, ibi, *quod priore tempore vix post quadriennium con- rugebat &c.* Demum vt iuris periti euadant quorum numerum Reipub. interest augeri, vt rectæ administrationis ratio constet pluribus; ibi *ingredimini, & ibi summa.*

Cap. 4. Quoad quartum quid scribat Iustinianus facile est nosse ex contextu ipsius epistolæ ubi hæc quatuor præstat.

Primò scribit, Imperatorē arma, & leges decere, & se vtrumque adeptum esse.

Secundo, qua ratione id assequutus sit.

Tertio, quid resultet ex eo emolumenti.

Quarto utilitate præsignata spem facit, & animos addit iuuentuti, vt legum studijs impendant, & præmium pollicetur.

Dispiciamus hæc omnia, quam breuiter.

Primum dictum in fronte epistolæ reponitur, ibi *non solum armis decoratam, sed etiā legibus armatam*; ratio est, *vt vtrumque tempus, & bello-*

rum, & pacis rectè possit gubernari. Auctore enim Aristotele polit. lib. 1. cap. 3. ciuilis vita in bellorum, & pacis opportunitates diuisa est, & lib. 7. cap. 14. omnis vita inquit in duas partes diuisa est, in negotium, & otium, in bellum, & pacem, & Romulus diuisit populum suum, vt 100. consilijs præessent, 1000. armis urbem defenderent. Seruius ad 6. Aen. Arma itaque Principem decent, vt vis perditorum hominum bellum coercetur, & impetu hostili grassante imperium seruetur incolume. Decent leges, vt sua munia quisque, tam domi, quam foris, tam in otio, quam in negotio teneant, & intra æquitatis præscriptū se quisque contineat. Vtrumque se nactum asseuerat Imperator in §. secundo, ibi quorum vtramque viam. Videamus quomodo viam armorū perfecerit, inde quomodo viam legum.

Armorū viam diuina virgula impleuit vigilijs, & prouidentia. Prouidentia armorum est vigilia, & religio legum, l. vnum ex familia 69. §. ult. cum Glos. ff. de legat. 2. Sed vtrumque in viroque expe-

expedit. Ex hisce multas sibi peperit victorias, quemadmodum Africa, & aliae innumerae provinciae palam testantur. Nam dum ouans Imperator triumphum referebat confecto iugo ex tribus hastis duabus fixis, & alia intransuersum eis alligata, provinciae depictae sub illo iugo vna cum gente captiua trahere cogebantur Pier. Valer. in Hyeroglyphi. ubi de hasta, ideo Imperator ait, *sub iuga nostra deducta cognoscunt*. Legum quoque viam aspirante diuino numine perfecit, nam opus (ut Imperator ait) desperatum coelesti fauore adimpleuit. Opus quidem desperatum ratione fuisse, notant interpretes, quia vniuersa iurisprudentia in duo millia librorum, & tricies cetena millia versuum propagata erat. Sed fit locus dubitationi.

Obstat nostra memoria librorum quinquaginta digestorum; si versus reuocentur ad caleculum longe numerum exuberare voluminum antiquae iurisprudentiae, id est tricies centena millia versuum, ideo male Iustinianus ait, ea ratione fuisse opus desperatum. Respondet Accursius in d. §.

quorum vtramque viam, in verbo ad immensa, versus pro legibus, vel pro paragraphis esse usurpata, de ratione ne verbum quidem. Nobis cure est in studiosorum, & veteris memoriae cupidos hoc aperire ex Lipsio in cetera miscel. epist. 39. Veteribus solenne fuit partiti libros per versus, & curiosè librariorum subnotare: Quod veteris esse instituti Asconius Pedianus auctumat. Nam in comment. Ciceronis cum verba citat, & aduocat versus inquit à primo 850. ite versu circiter 811. Galenus quoque Lici cuiusdam commentarium se legisse dicit, adeo prolixum, ut quinque millia versuum contineret. Diuus quoque Hieron. ad Damasum Episcopum ait. Quos mihi iam pridem dederas Lactantij libros, ideo non libenter lego quia, & plurimae epistolae in eis usque ad mille spatia versuum tenduntur. Quibus auctoritatibus liquet priscos viros libros, & volumina in versus diuidere, perpetuaque linea in omni libro repertienda versus, veluti nos quibusdam inter punctis periodum signare. De qua re Isidorus sic. Quaedam

no-

Intelle
ctus ad
§. quo-
rum v-
tram-
que.

nomina librorum, apud antiquos certis modulis conficiantur; breuiore forma carmina, atque epistolæ, at vero hystorice maiori modulo scribebantur.

Summa rei sit, geminam in hac re sententiam reperiri. Altera est D. Hyeromini qui per cola, & commata traslationem suam digessisse censetur, ut fratrum simplicitati consuleret; quemadmodum etiam nostra memoria Biblia sacra visuntur, & per commata diuisa leguntur, quæ versus dicuntur: Ita priscos fecitasse dicendum est. Altera Lipsij auctis, Ciceronem, Liuium, & tales non nisi diuisos per orationes habemus, aut libros; & longum, nec promptum est in totis his aliquid quærere, aut facile, aut obuium. ni versus per numeros designetur; quoniam in Virgilio Erihreus præstitit ad faciliorem indaginem. Et in hoc sensu antiquitas omnes libros per versus digessit, id est per numeros partita est. Hoc ex legum capitibus compertum sit suis numeris præfinitis, quos numeros versus appellari mos fuit. Hinc apparet cur tricies centena mil-

lia versuum opus fuerit desperatum, cum versus pro legibus, seu numeris leges distinguuntibus vsurparentur, ut innuit Accursius, licet rationem non attinexit.

Ex hisce rebus, ita compositis quatuor resultant emolumenta.

Primum, iussu Imperatoris totum pandectarum opus in luculentam erectum consonantiam per tres viros prudentes in Elenchum redactum, unde institutiones compositæ sunt, ita ab instituendo dictæ. l. medicos, C. de profess. & medic. libro 10. §. itaque in proæm. digest. & ab institutis differunt; quod instituta mores sunt consilio, & ratione instituti; institutiones vero præceptiones quibus instruuntur, & docentur homines.

Secundum est emolumentum, iuuenes primordia legum non amplius ab antiquis fabulis mutuari, sed ab imperiali splendore appetere. Ita Iustinianus in §. cumque hoc Deo hic.

Antiquas fabulas quidam interpretantur leges abrogatas, & ab usu, Reque publica reiectas, quarum non alius est usus, quam qui fabularum esse solet

solet, id est infructuosa quædā
oblectatio in audiendo. Ve-
lut mea fert opinio, dixit ab
antiquis fabulis; quia veteres
legulatores in Deos conuer-
sos fabulata est antiquitas.

*Intelle-
tus S.
cūque
Deo
&c.* Draco enim in Mineruā. Tri-
megistus in Mercurium. Mi-
nos in Iouem, & alij in alia
Numina veteri superstitione,
& irritis votis abiere Rodi-
gin. lib. 10. cap. 19. Idco Im-
perator ait iuuentuti faculta-
tem esse, leges hauriendi non
ab antiquis fabulis, id est an-
tiquis iuris fabulosis per no-
tiss. figuram, sed ab imperia-
li splendore, &c. Præterea an-
tiquæ fabulæ possent videri
primæ. II. quas commētus est
ab Egeria Dea se accepisse
Numa Pompilius secundus
Rex. quas quia Sext. Papirius
digessit ius Papirianum voca-
bant l. 2. § 3. de orig. iur. Ser-
uius sub fin. 6. Aeneid.

Tertium emolumentum est
in via legalis disciplinæ pro-

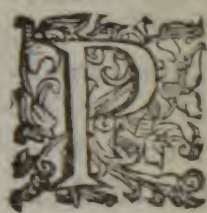
gressus iuuentutis tēpestiuus,
& frugalis. Olim nō nisi quar-
to ab huius disciplinæ institu-
tæ anno Imperatorum consti-
tutiones legebantur, vt patet
ex proæm. digestorum §. di-
scipuli; id est primus Codex
imperialibus refertus consti-
tutionibus, vt Aldobran. not.
hodie primo anno iuris can-
didatis institutiones legendæ
proponuntur.

Nouissimū est emolumen-
tum ex hisce institutionibus
breuiter tyronibus ius, & mo-
res antiquorum innotescere:
quicquid abrogatū est: quic-
quid hodie confirmatum, &
in vsu. §. igitur hic §. 1. inf. de
testam. ibi sed vt nihil anti-
quitatis penitus ignoretur.

Vtilitate præsignata spe
præmij, & virtutis ergo iuuen-
tutem excitat, & ad legum
præcepta capeffenda impel-
lit, & inquit summa, itaque
ope, & alacri studio, &c.

Hæc pro Epistola.

I N TITVLVM PRIMVM DE I V S T I T I A E T I V R E.



Pincipis huiusce tituli terminos hac par-
tita cōsideratione attinget
tyro: considerando.

Cap. 1. Quid iustitia sit.

Cap. 2. Vnde dicta.

Cap. 3. Quotuplex.

Cap. 4. De qua loquatur
Imperator.

Cap. 5. Quid sit ius.

Cap. 6. Vnde dictum.

Cap. 7. Quæ sin præcepta
iuris.

Cap. 8. Quotuplex sit ius.

Cap. 9. De quo iure loqua-
tur Imperator.

Quid Iustitia sit. Cap. 1.

Iustitia est cōstans, & per-
petua voluntas ius suum
vnicuique tribuendi. Ita Im-
per. hic, & Vlpian. in l. 10. ff.
eod. est text. in l. bona fides,
31. §. si totius, ff. deposit. cap.
li seculi 12. q. 2. cap. fortitudo
23. q. 3. Tull. lib. 2. de inuent.

& lib. 5. de finibus ait, iustitia
est animi affectio suum cuiq;
tribuens, & societatem con-
iunctionis humanæ munificē,
& æquē tuens. Aristot. Mo-
ral. libro quinto, ait iustitia est
habitus per quem homines di-
sponuntur ad agēdum, & per
quem agunt res iustas. Conn.
iur. ciu. lib. 1. cap. 3. num. 7.
Franc. Baldui. hic Confirmat
D. Augustinus de Ciuita. Dei
c. 21. Gregorius Nissen. orat.
4. de beatitudine. Diuus Tho-
mas 2. secundæ art. 2.

Dicitur *voluntas*, quo ver-
bo significatur eā habere actū
voluntarium ex electione,
quod est de ratione virtutis,
Arist. lib. 2. æthic. cap. 4. Vn-
de ista prædicatio iustitia est
voluntas, &c. non est identi-
ca, sed causalis; nam iustitia
est habitus actum voluntatis
efficiens. Ita Diu. Augustinus
tract. 79. in Ioannē Fidei vir-
tutem per actum definiuit in-
quies. Fides est credere quod
non vides.

Verba

Verba autem *constans, & perpetua*, designant convenire iustitiæ alias duas conditiones habitus virtutis, nempe habere actum firmum, & non vacillantem, Arist. lib. 2. æthi- cor. cap. 4. & in qualibet materia eundem sequi tenorem operandi iustè, quo voluntas dicitur perpetua.

Demum verba, *ius suum unicuique, &c.* proprium innuunt iustitiæ obiectum, id est ius, quod æqualitatem significat, quemadmodum videbitur, cum de iure tractabitur. Re ita firmata; studiosi tamen animus non conquieuit, nisi propositis quibusdam obiectis, veritas tanquam fulgor ex fumo eruatur. Ideo nobis curæ erit singillatim ferè in vnoquoque capite dogmatis firmati assequi per obiecta rationem.

Obstat igitur primo loco, iustitiam non esse constantem voluntatem. Nam quæ sæpè variant, & eundem statum non habent, non sunt constantia; Sed voluntas est talis ergo non est constans. Assumptum unicuique leuitatem voluntatis humane consideranti liquebit auth. de non alien. ant. permur. §. vt autem, &c.

Responde, & nota tyro, <sup>Obser-
ua.</sup> dum iustitia dicitur voluntas, id est in voluntate, & ita esse in appetitu intellectiuo dicitur, nam voluntas est appetitus sequens intellectum; nam si sequeretur sensum versaretur in appetitu sensitivo, & esset communis alijs animantibus, sed cum sit in intellectu, est cum discursu, & ratione, & æqualitate ad alios. Nec obstat mente varium, & hinc inde inclinantem sapientem, & iustum, cum sortiatur per accidens: accidentia autem mentis habitum non subuertunt Arist. lib. 5. æthic. vbi not. ita intelligis verbum illud perpetua stare minus propriè vt in lege vnic. C. de his qui morb. se excus. & in §. itemi propter 4. de excusat. tur. in quibus locis perpetuus morbus dicitur, quod diutinus sit, & nullo interstitio bonæ valetudinis leuatus; Ita mens perpetua, quia dum vir in humanis est unicuique experit suum tribuere.

Obijcitur secundo loco iustitiam non posse dare cuique suum. Nam nemo dat quod non habet, & quod nostrum est amplius nostrum fieri nequit, vel dari ab alio. Igitur
lu-

Iustitia nil de suo impertiri potest, quia nihil habet, & quod iam est alterius dare illi ambitiosum est.

Responde facilliter; tamen hac via percipis apertissime, qui sit sensus verborum *ius suum, &c.* quæ in ambiguum sensum implicantur, ius pro merito, seu debito usurpatur; *suum* nō quod sit in patrimonio eius, cui datur, sed ipsi competat. *Dare*, non sicuti damus alicui, quod nostrū est, ut eius fiat cap. i. seculi 12. q. 2. nam iustitia nihil dat, sed dare pro assignare, seu decernere, &c.

Ob. 3. Obstat tertio notatio Bart. in l. bona fides 31. ff. de posit. &c. videlicet dare unicuique quod suum est iniustitiā posse appellari intuitu iuris gent. & ciuilis, ergo malè, dum ita Imperator definiuit Iustitiam. Antecedens patet, quia si petam rem meam ab aliquo præscriptam, vel vsucaptā, quamuis respectu naturæ adhuc sim rei dominus, ut not. glos. in c. 2. prima distin. & Dd. in tit. 1. de vsucap. Attamen si iudex det mihi, quod meum est erit iniustitia.

Responde multa auctis hominibus, & conditis urbibus

inducta esse ad pacem tuendam, & ad strepitus iudiciorum declinandos cōtra rationem naturalem, ut est præscriptio; Merito non dicitur meū, quod me nō reclamante præscriptum fuit; nā nulla actione id petendi ius est, ideo I. C. in d. l. bona fides ait, *Ea est Iustitia, quæ suum cuique tribuit, ut non distrahatur ab ullius personæ iustiore petitione.*

Obijcitur quarto loco hāc Ob. 4. Iustitiæ definitionē traditam esse per vnicum actum iustitiæ; nempè tribuendi suū, cum tamen ad eam pertineat nemi nem lædere, &c.

Responde. Ille actus tribuendi non solum ex forma iustitiæ commutariæ, & distributiue intelligitur, sed etiā annexa est ei omisso contrarij actus iniuriam inferendi. Si quidem eiusdem est virtutis facere bonum in materia sua propria, & abstinere à malo contrario. Vnde Vlp. ut hoc ipsum aperiret post traditam iustitiæ definitionem, subiunxit. Iuris præcepta sunt honestè viuere, &c. Sor. de iust. quæst. 2.

Vnde

Vade dicta Iustitia.

Cap. II.

Iustitiam Isidorus vult dictum esse ab iuris statu, nec me latet carpi à Maioragio, Miscell. lib. 4. cap. 1. Nec non Franciscum Connanum comment. iur. civil. libro 1. cap. 2. & Agricola libro 1. de inuent. dialectic. varias pro ingeniorum amenitate notationes excogitauisse. Cæterum breuitati festinanti consilium fuit tantorum virorum rationes reliquas facere, & meum quale, quale fuerit iudicium Isidoro subsignando proferre.

*Nova
obser-
uatio.*

Comperio veterum moris fuisse plura verba, natura simplicia, & integra in compositione mutare, quod triplici ratione factum obseruo. Vel per adiectionem, nam ex verbo testamen, armamen, in compositione testamentum, armamentum dicitur, vt reperire est pænes priscos. Vel per deductionem, vt in homine occiso in compositione homicidium, parricidium, &c.

Vel per genus, & literarum inuersionem, vt in verbo statio, in compositione dicitur

statio. Quod nouum non videtur in literis versato, quando olli pro illi terrai pro terra veteres dixerint. Stitia igitur pro verbo statio in compositione dictum fuit, & ius pro iuris integro verbo hinc Iustitia, & Iustitium, lætitia &c.

Deducitur, itaque Iustitia ab iuris statione, seu statu, vt Isidori mens fuit ex ea reguia, quæ in homicidio reperitur pro homine occiso. Ita iustitium quasi iuris status dicitur teste Budeo, quasi ob publicum merorem ius ster, & cesser. Ita interstitium quasi interrim statio, seu intermissio. Cell. lib. 20. cap. 1.

Quotuplex Iustitia sit.

Cap. III.

Summa iustitiæ partitio est in vniuersalem, & particularem, vniuersalis est obedientia erga omnes leges, omniumque honestarum actionum studium. Balduin. in annot. ad hunc tit. Connanus vero lib. 1. cap. 7. num. 7. ita eam definiuit. Est affectio animi, qua apti sumus ad res iustas gerendas, quaque res iustas facimus, & volumus facere.

De

De hac verba facit Aristot. libro quinto, Aeth. capitulo primo, & ibi Eustrat. qui hanc virtutem totam dicit, immo virtutum præclarissimam.

Hanc Diuus Hyeronimus in cap. fortitudo 23. quæst. 3. plenam iustitiam nuncupat, ad quam spectat omnia præstare, quæ à facultate ferendarum legum proficiuntur.

Omne enim, quod lege iubetur iustum dicitur. Ipsæ autem leges circa omnia disponunt ad commune emolumentum, præcipit lex ea agere, quæ viri fortis sunt, non deserere locum in acie, non fugere, non abijcere arma, d. c. fortitudo. Præcipit ea, quæ sunt temperantis adulterium non perpetrare, sine probro viuere. Rursus ea, quæ sunt mansueti, non pulsare, non uti conuicijs, & in cæteris idem virtutibus, alia iubens, alia vetans.

Quibus in confesso est vniuersalem iustitiam reliquarum architectonicam esse totamque præclarissimam omnium Reginam. Qui enim aliquanimescit virtute iustus est appellandus illius virtutis consideratione. Sed de hac nulum verbum in tit. nostro. Particularis vna certa species est

virtutis iniuriæ contraria, & est ad aliud cuius finis est seruare æquitatem circa omnes priuatim, quod etiam non bonus vir facere posset, qui iuris peritus sit. Et in hoc constat differentia ab illa vniuersali bonum virum omnibus numeris absolutum exigente.

De qua Iustitia loquatur Imp.

Cap. IV.

SI Iustitia vniuersalis non versatur in consideratione iuriscōsulti consequens est, iustitiam particularem locum in iure nostro occupare. Itaque diffinitio supra tradita huic vni aptanda est. Quæ quidem particularis iustitia, cum sit ad aliud, & priuatim actiones metiatur necesse est in duo capita distribui. Aliquando commutationes hominum respicit, & pretium præponderans, & commutatiua appellatur, quæ proportionem habet arithmeticam, non personarum qualitates sibi ponens ob oculos, sed lucrum, & damnum. Aliquando pœnas infligit, & honores decernit, & tunc quia par est hominem ab homine secerni, & patricium à ple-

B beio,

beio, ideo distributiva dicitur proportioni Geometricæ accommodata, quæ personarum qualitates, quibus fit distributio perpendit; ita, ut qui minori fulget dignitate minus accipiat, & è conuerso.

Hætenus de iustitia, & eius partibus, & ita prima tituli pars impleta: restat secunda de iure; nam titulus inscribitur, De iustitia, & iure.

Quid sit ius. Cap. V.

Ius definitur à Celso Iurisconsulto in l. prima, ff. de iustit. & iur. ut sit ars boni, & æqui, cuius meritò, quis nos sacerdotes appelleret: iustitiam namque colimus, & boni, & æqui notitiam profiteamur æquū ab iniquo discernentes licitum ab illicito, &c.

Obstat primo Iustinianum sibi non constare, nam si in tituli inscriptione pollicitus fuit agere de iustitia, inde de iure, cur illico post iustitiam agit de iurisprudencia?

Respōde Iustinianum non defecisse, imò amantius Celso iuris cōsuluisse tyronibus.

Considerauit Imperator iuris multiplicem acceptionem esse, l. ult. ff. eod. cap. 2. prima distinct.

Meritò ne variæ significationis inuolucris irretirentur adolescentes ipsi aperuit ius in ea significatione, in qua hoc in loco accipiendum est, idest pro iuris dogmate, seu prudentia iuris, ut consonant scribentes omnes. Ideo ait iurisprudencia est diuinarum, atque humanarum rerum, &c.

Obstat secundo. Vel Iustinianus de eo iure loquitur, quòd à Celso definitur ars boni, & æqui, vel de alio. Vtroque modo perperā egit. Nam si de eo, de quo Celsus egit, cur diuerso hic traditur instituto? Ibi ars boni, & æqui, hic diuinarum, atque humanarū rerum notitia. Si de alio male, quia titulus iste desumptus est ab eo, qui radiat in pandectis. Ideo uterque consonare debet.

Responde esse ius vnum, & idem ab Imperatore, & Celso definitum, sed Celso curæ non fuisse rem, tam luculenter enarrare, quemadmodum Iustiniano tyronibus scripturo. Hinc ille verborum circuitu
uti-

S. Iuris
pri
denia.

Ob 2.

Obser-
ua.

utitur: hic in sua significatio-
ne rem edisserit. Ideo si ver-
ba Celsi ad veri iudicij libram
expendantur sub sensum ca-
dunt Iustiniani breuiori perio-
do concludentis quicquid ius-
tus per iurisconsultum tradi-
tum est. Verba diuinarum,
& humanarum rerum notitia
consonant cum illis ars boni,
& æqui, cuius meritò quis
nos sacerdotes appellet. Nam
iura in sacris reponuntur, ut
not. ibi glos. & sacra diuina
sunt, §. sacræ iuncto, §. nul-
lius, infra de re. diuis. Ideo cū
diuina calleant iurisconsulti
sacerdotes appellantur. Ver-
ba vero iustitiam colimus æ-
quum ab iniquo licitum ab
illicito discernentes illud,
idem innuunt, quod Impera-
tor hic iusti, atque iniusti
scientia.

Vnde Ius dictum.

Cap. V I.

IVS in capitulo secundo, pri-
ma distinc. Isidori auctori-
tate dictum videtur, quod ius-
tum sit per apocopen. id est
per amputationem vltimę sil-
labæ: Ius enim est medium,
& obiectum iustitiæ. Alij de-
riuaturn putant à verbo iubeo,

quasi iussio, vel iussus superio-
ris. Nam nil aliud censetur
ius, quam quod Deus, natu-
ra, populus gens, ciuitas, con-
suetudo princeps iubet, iussit
atque iubebit in vsum vniuer-
si. Quicquid tamen sit, seu
à iusto, seu iubeo deriuetur
ius plura refragari viden-
tur.

Obstat primo prius vide-
batur agendum de iure, & in-
de de iustitiis; quoniam in pan-
dectis, & D. Thomas, & alij
obseruarunt.

Responde, & observa sum-
ma prudentia hoc factum ef-
se ab Imperatore. Nam, aut
consideratur obiectum ipsius
iustitiæ per se, ut est ius, &
ita est prius, & principe loco
de eo quærendum est, ita D.
Thomas, & l. C. in pande-
ctis considerauerunt ius secun-
dum se, sed hoc nimis acu-
tè. Iustinianus verò faciliori
via perpendit reliquas virtu-
tes morales, in quibus prius
agitur de ipsis, quam de obie-
ctis ipsarum. Ideo hoc dog-
ma sequutus prius de iustitia
egit, postea de iure.

Obstat secundo, l. i. ff. de
nou. oper. nuncia. in verbis,
sive iure, sive iniuria. Ex qui-
bus elicitur etiam ex iniusta

B 2 ius-

iussione ius oriri. Igitur non omne ius est iustum.

Responde, & solue, vt soluit Paulus in l. penult. ff. de iustit. & c. qui ait. Prætor quoque ius reddere dicitur etiam cum iniquè decernit; relatione. s. facta non ad id quod Prætor, ita fecit, sed ad illud, quod Prætozem facere conuenit. Itaque quicquid lege præcipitur ius appellatur habita ratione eius, quod fieri debuit, non quod factum est.

Ob. 3. Obstat tertio ex iniquo ius oriri; nam iniquum est quempiam locupletem fieri cum aliena iactura, l. nam hoc, ff. de conditio. indebi. & tamen ex hac iniquitate ius vsucapionis inoleuit, vt nor. gloss. & plura alia exempla congerit in dicto capitulo secundo, prima distin.

Responde cum eadem glo. licet iniquum sit locupletari, cum alterius iactura; attamen iniqua non est vsucapio ratione publicæ pacis excogitata, & tumultuum sedandorum, & vt res suos agnoscerent dominos. Hac enim necessitate ingruente paulum ab æquitate naturali descitum est, non tamen iniquè, sed piè, & vt

publico pacis emolumento consuleretur.

Quæ sint præcepta Iuris.

Cap. VII.

TRia sunt iuris præcepta. Honestè viuere, alteri non lædere, ius suum vnicuique tribuere, §. iuris præcepta hoc titulo, l. iustit. 10. ff. eod.

Obstat primo posito principio huius paragraphi præceptorum reliqua posita censentur. Qui honestè viuunt, id est ex præscripto legum, & morum per consequens neminè lædit, & ius suum cuique tribuit. Igitur ambitiosè tria colliguntur præcepta si vnicum explicat omnia.

Responde singula præcepta statum viri alicuius particulariter designare. Aut enim homo per se consideratur exemptus à commercio humano, & vitæ honestas ei competit. Vnicuique hoc suum est à natura, vt rationalitas à feritate secernatur. Aut homo consideratur in cœtu, & in societate, & tunc fit locus secundæ præceptioni alterum non lædere. Demum, si in iurisdictione, in magistratu,

&

S. Iuris præcepta.

Obstat.

& æquè propriè venit tertiū præceptum, ius suum vnicuique tribuere.

Secūdo loco responde hęc præcepta tripertitè collecta ius tripertitum respicere. Præceptum honestè viuendi magis proprium est iuris naturalis, vt supradiximus. Alterum non lædendi cōpetit iuri gentium: nam ex quo gentes propagatæ fuerunt iniuria exarsit, & per consequens præceptum hoc iniuriæ medela, vel prohibitio argumen. l. vt vim hoc tit. Tertium præceptum magis proprium est iuris ciuili: nam cum ciuitates conditæ fuerunt ius reddi cepit, & ius suum vnicuique tribui iustum est.

Ob. 2. Obstat secundo loco vera præcepta iuris partim imperant partim vetāt, partim permittunt, partim puniunt. l. legis virtus, 7. ff. de legibus. Sed hęc præcepta ab Imperatore tradita imperant tantum honestè viuere, & ius suum vnicuique tribuere, & vetant alios lædere, de reliquis officijs nullum verbum ergo mutila, vel malè posita.

Nota. Responde, & nota, alia esse præcepta iuris nat. gent. & ciu. in vniuersum: alia esse of-

ficia legis particularis. Nam in l. legis virtus dicitur, aliam legem imperare; vetare aliā, aliam punire, aliam permittere. Hęc virtus, hęc munia legum. Vnica lex omnia hęc præstare non potest. Imperator noster agit de iure disponente non adhuc in supposito rei dispositæ; ita in vniuersū; lex contraria in specie.

Quotuplex ius. Cap. VIII.

I Vsest aliud publicū, aliud priuatum, §. huius studij hoc li. §. 1. ff. cod. cap. ius publicum, & seq. prima distinct. Publicum dicitur, quod ad statum rei Romanæ spectat, & consistit in sacris, & sacerdotibus, & magistratibus prædic. iur. & not. scribentes passim. Ius verò priuatum est, quod ad priuatorum spectat utilitatem, vt in tex. & c.

Obstat primo ius publicū non debere dici, quod ad statū rei Romanæ spectat, quod consistit in sacerdotibus, & c. nam sacerdotes quoque erant iure gentium constituti, nec non sacra. Alciat. lib. secundo, parerg. cap. 35. ergo malè, & c.

Responde ex mente ipsius.

B 3 Al-

Alciati, publicum ius hoc in loco accipi pro eo duntaxat, quod ad statum rei Romanæ spectat l. bona ciuitatis, 15. ff. de verb. signif. Quæ enim alijs gentibus sunt publica propriis uatis habentur. At sacra po. Rom. ad eum tantum pertinebant, nec cum cæteris gentibus erant communia Traia. ad Plinium, solum, inquit, peregrinæ ciuitatis capax non est eius dedicationis, quæ iure nostro fit, ideo sacra sunt iuris publici non gentium, & publicum ius est constituere sacrum, creare magistratum, sacerdotem, &c.

Ob. 2. Obstat secundo insufficiens est hæc diuisio: nã infra multipliciter diuiditur ius in naturale gent. & ciu. in scriptũ, & non scriptum; In legem, plebiscitum, &c. ergo malè, quia hîc significatur geminam esse iuris partitionem, & non aliam.

Nota di fin-
tio. Responde, & nota diligenter totum ius quadrifariã diuidi ab Imperatore iuxta normam causarũ effic. mat. form. & fin. Hoc in loco partitur ius intuitu finis, seu causæ finalis; nam publica, vel priuata disponit; scopus, in quem collimant institutionum archite-

cti, est priuatum ius. In princ. tit. qui mox sequetur partitur ius ex materia, nam ut in loco aperietur ea, quæ sunt indita à natura, vel à gentibus exco-gitata, vel sancita à ciuili iure, iuris materies esse dicuntur. In §. constat autem diuidi ratione formæ; nam lex scripta, & non scripta, & consuetudo ad instar iuris non scripti constituunt diuersitatem in forma iuris. Demum in §. lex plebiscitum, &c. ab efficiente. Nã lex est, quod populus senatorio magistratu interrogante constituerebat. Ecce hic exponitur populus, & consul tanquam efficientes ius. Ita plebiscitum est quod plebs plebeio magistratu interrogate, veluti tribuno constituerebat. Senatusconsultum, &c. enarrantur omnes personæ ius efficientes. Ideo optimè Imperator noster, dum ab vna ex hisce causis orditur, ut mox pergat in partitione aliarum.

De quo iure loquatur Imperator. Cap. I X. & vlt.

IN §. huius studij pollicetur Imperator se acturum de iure priuato, quod tripartitè collectũ esse ait, not. Accurs in

in l. i. §. huius studij, ff. eodem cum scribentium schola vniuersa.

Obst. primo loco, in libris institutionum agitur de matrimonijs, de tutelis, de publicis iudicijs, &c. quæ omnia sunt publica, ergo malè dicitur, se acturum de iure priuato.

Obst. secundo loco in Pandectis, vnde institutionum libri mutuati sunt, agitur de iure fisci, de magistratibus, & in Codice de sacris, & sacerdotibus, quæ publica sunt. Igitur decebat Imperatorem hic agere de iure etiam publico.

Responsiones aperient tyroni intellectum, & insinuant efficaciter cur de iure priuato agat Imperator, & quomodo eius dictum accipiendum sit igitur.

Ius publicum gemino modo. Responde ad primum matrimonia, tutelas, & alià huiusmodi publica dici per approbationem, quia conducunt Reipublice; sed in suo esse sunt priuata, & moderantur res, & affectus priuatorum. publicum autem verè, & propriè est constituere, vel facere aliquid solidè publicum, vt in solutione 2. argumenti dicetur.

Responde ad secundum, & distingue ex norma D. Cyni mei conciujs in l. i. ff. eodem num. 17. Bifariam accipi ius publicum primo modo, vt continet totius populi emolumentum principaliter, & secundo loco singulorum utilitatem, vt habere sacra sacerdotes, &c.

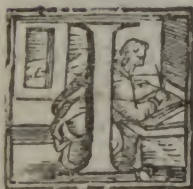
Secundo modo accipitur ius publicum, quod pertinet ad utilitatem fisci, & hoc prodest fisco, & singulis fiscum administrantibus duntaxat, & ideo tale ius dicitur priuatum respectu illius publici publicam utilitatem respicientis. Quare sicut ius circa venditiones, emptiones, &c. disponens dicitur priuatum; ita est illud de vectigal. de tributis, &c. agens priuati nomen habet intuitu istius publici publicum emolumentum in quolibet peculiari casu respicientis; quamuis alio intuitu possit ius publicum appellari. Ideo quando Imperator ait, se acturum de iure priuato exponet priuatum, quod ad singulorum utilitatem, id est hominis; siue sit priuatus, siue sit fiscus.

Adde dixisse Imperatorem se nolle agere de iure publi-

B 4 co;

co; nempè de eo, quod ad magistratus verustatis Roma
statum rei Romanæ spectat, næ omnibus, aut locis, aut
de quo inter pios agere ne temporibus conueniunt. Non
phas esset; cum hodie alia egit autem de iure publico in
sit sacrorum ratio, apud Chri institutionib. (quod poterat)
stianos, nihilque cōferre pos de eo, s. quod in usu piorū est
sit in hac parte exemplum ve ne multitudine rerum tirones
teris paganismi. Nec etiam grauaret, vt not. Accurs.

Tit. 2. IN TITVLVM SECVNDVM
DE IVRE NATVR.
GENT. ET CIV.



Am liquet Im-
peratorem de
iure priuato a-
gere, cumque
materia illius

Cap. 2. Quotuplex.
Cap. 3. Quæ sint præce-
pta.
Cap. 4. Quid sit ius gen-
tium.
Cap. 5. Quid ciuile.

Quid sit ius naturale.
Cap. 1.

iuris accersita sit ex motibus,
& regulis partim naturæ, par-
tim gentium, partim benè in-
stitutarum ciuitatum; ideo in
præsentia orditur à iure na-
turæ tanquam à digniori, vt
planum sit quæ illa iura sint à
quibus ius priuatum Roma-
norum præcepta petiuit.

In hoc igitur tripertiti iu-
ris discrimine nonnulla capi-
ta conficienda sunt.

Cap. 1. Quid sit ius natu-
rale.

Ius naturale est, quod na-
tura omnia animalia do-
cuit. Ita Imperator hinc ordi-
tur. Concord. l. 1. §. huius stu-
dij, ff. de iust. & iur. cap. ius
naturale, prima distinct. Tull.
lib. 1. offic. & secundo de nat.
Deorum.

Obst. primo ius priuatum
Ro- *ob. 1.*

*Prima
cip. tit.*

*Ius plu-
rius
modis.*

Romanorum in hæc genera non diuidi, vt aliud sit ius Ro- naturale, aliud gent. &c. Ideo frustra horum iurium finitio- nes ponuntur. Vnum est enim ius Romanum, idest ius qui- ritum, vt inf. hoc tit.

Responde poni hanc iurium partitionem non quia ius Ro- manum in hæc genera distri- buatur, verum quia huius iu- ris principia ab hisce fonti- bus deriuentur. Fontes ergo priuati Romani iuris reclu- duntur apertius, & à defini- tionibus petitur exordium.

Obstat. Obstat secundo posito, tri- plicis iuris principia esse ape- rienda, & è prima sede ius naturale definiendum; perpe- ram tamẽ id factum videtur; quoniam ius est ars boni, & æqui, vt in l. 1. ff. de iust. & ius est æquitas; æquitatis autem, & bonitatis cætera animantia præter hominem sunt exper- tia, ideo, vel malè dictum est ab Imperatore videmus cæ- tera animantia istius iuris pe- ritia censere, vel malè ius de- finitum.

Ius plu-
ribus
modis.
Responde ius esse multi-
plicis acceptionis, vt in l. ius
pluribus, 1. ff. de iust. & iur.
glos. in cap. ius naturale pri-
ma distin. & ex natura subie-

cti significationem usurpat. Si de homine prædicatur di- citur verè ius, quod in appe- titu intellectiuo reponitur, quo ratio, & discursus degūt. Si in beluis non ius, sed instin- ctus nuncupatur, quia appe- titus sensitiui sedem occupat. Nec obstat nõ debere ius ap- pellari: nam, & si ratione su- biecti non sit appellandum, cum omnibus sit commune animantibus, & in appetitu sensitiuo, tamen ratione cau- sæ, optimè ius dicitur. Causa enim per hypallagem pro ef- fectu ponitur. Ita ius natura- le, quod competit cum homi- nibus, tum beluis, & reliquis animantibus licet ratione su- biecti sit instinctus, & incli- natio; tamen ratione causæ, seu naturæ ipsius, quæ prima communicatione quarundam rerum naturalium, æqua est, & similis, tam homini, quam beluæ, verè ius dicitur.

Igitur hic definitur ius illud naturale, seu illa inclinatio na- turæ, qua vnumquodque ani- mal à natura præditum est, & quod nascenti cuilibet, & vi- uenti, nullo magistro, impru- dentibus nobis se se insinuat, vt in exemplis in text. posi- tis.

Obstat

ob.3. Obstat tertio loco. Quamuis innotuerit tyronibus hic ius naturæ, idest inclinationem naturalem animantibus omnibus promiscuam definiri, oritur tamen scrupulus maior, nam hoc definiri debere nulla quæ futuro dogmati conducatur ratio appareret. Quid enim cum iure priuato Romano instinctus naturalis communis animantibus vniuersis? Consultius si ius naturale, quod duntaxat in homines vniuersos cadit, & quod in appetitu intellectiuo delitescit omnib. ratione præditis commune definitum esset. Ex hoc enim ius priuatum Roman. constat, idest ex eius præceptionibus, sicuti ex iuris gen. & ciu. Quid in hac re beluarum instinctus? Sapientius Tullius, qui iuris naturalis disputationem generis humani finibus circumscripsit, dum ait. Naturæ ius est, quod non opinio genuit, sed quædam innata vis inseruit, vt religionem, pietatem, gratiam, vindicationem, obseruationem, veritatē. Concord. Gratianus in cap. ius naturale prima distinct. qui ius naturale proprium solius hominis definiuit, & ait *Ius naturale est commune omnium nationum, eoque, ubique instinctu naturæ, &c.*

Responde, & si instinctus naturæ non conducatur iuri priuato Romanorum, decebat tamen Imperatorē ab hoc instinctu ordiri; nec semitā Tullij, & aliorum terere æquum fuit. Nam ius Romanorum à principiis naturæ deriuatur. Verum quia naturæ principia sunt diuersa: alia enim competunt homini tanquam animanti, alia tanquam ratione prædito; ideo definitur, quod sit instinctus ille primus naturæ, quando in iuris Romani priuati dispositione illius iuris naturalis reliquæ deprehendantur, vt vim vi repellere, se alere, procreare, & procreata tueri, &c.

Quamuis igitur ius priuatum Romanorum, de quo est sermo futurus, nil de beluis disponat; tamen æquum fuit, Imperatorē hunc instinctum hominibus, & beluis promiscuum aperire; quia naturæ simplicis quædam inclinationes in hoc iure priuato intactæ remanent, & seruantur. Illud tamen verum est ius verè naturale, idest rationem ingentam hominibus cum suis præceptis

ceptis esse partem, & materiā huius priuati iuris, quemadmodum ex seq. cap. apparerebit, &c.

Quotuplex sit Ius naturale, &c. Cap. II.

EX supra enarratis causa fit nota tyroni, cur interpretes passim ius hoc scindant in primæum, & secundarium. Nam cum Iustinianus definiuerit ius naturale, ut in animantes cadit vniuersas; quomodo ius inclinatio dicitur, nec pars est iuris Romani priuati, quamuis inclinationes iuris naturæ beluis communes in eo iure eluceant. vera tamen pars iuris priuati Roman. est ius naturæ hominibus competens, ideo necessarium fuit ad faciliorem caput hoc ius distribuere (ut dixi) in primæum, & secundarium.

Primæum est ille instinctus; qui ratione causæ ius etiā appellatur, nec incolit nisi appetitum sensitium, quo natura mouentur animantia vniuersa ad creationem; appetunt escam, quærunt sibi latibula, &cæt. præstant, quæ nullam supponunt ratiocina-

tionem, aut intellectum.

Secundarium est cum ex appetitu sensitiuo in intellectiuū descendit inclinatio, & hominem ratione præditum extimulat, ut patriæ, ut parentibus pareat, ut in primis Deum veneretur, & colat, ut beneficienti beneficiat, pacta seruet, & fidem l. 1. de pactis, l. 1. ff. const. pecun.

Ideò Maranta de ord. iud. parte 3. Ius naturale primæum legem naturæ communem appellat, secundarium legem naturæ rationis.

Quicquid sit, ius naturale est vnicū, & indiuiduum, sed ratione subiectorum patitur diuisionem, ut aliud sit quod cadit in homines pariter, & in beluas, aliud quod in hominem duntaxat, &c.

Iuris naturalis præcepta quæ, &c. Cap. III.

Ius naturale iam suam habet diuisionem, habeant, & suam illius partiti iuris præcepta, ne confundantur iuris initiati.

Præcepta iuris naturalis primi sunt cibum capere, procreare, procreata tueri, vim vi repellere, l. 1. §. cū qui. vers. vim

vim vi, ff. de vi, & vi arm. Bar. in l. 3. ff. de iust. & iur. & alia prestare animantibus vniuersis natura communicata, quæ quidem omnia facti dicuntur esse simpliciter, vt infra de iure person. videbimus.

Præcepta verò iuris naturalis secundarij sunt Religio erga Deum, vt patriæ, vt parentibus pareamus, vt vim, atque iniuriam propulsemus l. 2. & 3. ff. de iust. & iur. nec non præceptum illud saluberimum; alteri non facere quod quisque in se non patiatur, d. l. 3. in fine.

Ob. 1. Obstat primo, dictum esse plurimum discriminis inter ius naturale primæum, & secundarium, nec non vtriusq; præcepta, sed inter præcepta iuris naturalis primæui reperitur illud, vim vi repellere, nec non inter præcepta naturalis secundarij ergo, vel præcepta non sunt diuersa, vel malè posita.

*Nota
obser-
uatio.*

Responde, & nouiter obserua præceptum vim vi repellendi esse iuris nat. primæui, & secundarij, & iurisgentium cum hac distinctione.

Vim vi repellere docet natura vniuersos animantes ad defensionem, & tutelam sui

corporis citrà alienam iniuriam; Ideo beluæ ipsæ quamquam naturali feritate ducantur, & ruant in viros, & alias beluas sibi molestas, quia ratione carent, & impetu tantum naturæ feruntur nullam iniuriam inferre posse dicuntur, l. 1. ff. si quad. pau. fec. dic. Vim vi repellere igitur ex iure naturæ primæuo sine iniuria est, sed ad tutelam sui.

Vim vi repellere cum alterius iniuria est præceptum iuris naturalis secundarij. Ratio est, quia hoc iure vtuntur homines non amplius beluæ, & cum homines ratione sint prædicti in amolienda vi aliena, propria vi possunt, imò solent iniuriam inferre, & iniuria ibi est vbi ratio viget d. l. 1. ff. si quadrup. &c.

Ideo animaduerte, iuriscōsultum in l. 3. ff. de iust. & iur. postquam supra definitū fuit ius gent. primæuū, quod idem sonat cum naturali secundario, vt in seq. cap. videre erit, inquit non, vt vim simpliciter, sed cum iniuria, vt vim, atque iniuriam propulsemus.

Est quoque præceptū hoc vim vi repellendi iurisgentiū secundarij, verū non tantum cum iniuria, verū cum armorum

Intellectus, l. 1. vi vim ff. de iust. & iur.

rum apparatu, & mortalium internecione. Hominū namque, ubique regnandi grassante cupidine, vis in gentes exarsit acerbius, & infestantium barbarorum bello nece, flammis retunditur audacia. Ideo Hermogenianus in l. 5. ff. de iust. & iur. de hoc iure sentiēs ait. Ex hoc iure gent. introducta sunt bella, discretæ gentes, regna condita, dominia distincta, &c.

Summa igitur sit. Aut vis vi repellitur sine iniuria, & est præceptum iuris naturalis primæui; Aut cum iniuria, vel saltem consideratione ipsius, & est iuris naturalis secundarij, seu gentium primæui; Aut cum apparatu armorum, & est iuris gent. secundarij.

De iure Gentium. Cap. IV.

§. Ius
autem
gentium.

Ius gentium omni humano generi commune est, ut ait Imperator in §. ius autē gent. hoc tit. nostro, & l. C. in l. 3. §. 3. ff. de iust. & iur. Concord. cap. ius autem gent. prima distinctio. Nam quod naturali ratione pænes vniuersas gentes admissum est ius gentium appellatur.

Ceterum cū dictum sit ius

naturale secundariū esse idem quod gentium primæuū, iam huius iuris prima pars erit explicata. Sed, ut huius discriminis rationem hauriat tyro animaduertat non magis ius, quam tempora distinguere, cum ex hoc discrimine mortalium ætates, & progressus notentur. Nam cum omne, ius naturæ scateat fonte, nihilq; sit quam sua cuique ratio præscribit, (ut Conn. ait) faciendū, aut non faciendū; nihil in eo prius esse potest nihil posterius. Sed hoc voluerunt interpretes, ea scilicet, quæ ab isto iure in cōmunem vtilitatem venerunt non fuerint vno, eodemque tempore prodita; sed prima illa fuisse, quæ iam, tum ab initio usurparunt homines, cū adhuc congruenter naturæ viderent, nullis comperti flagitijs, nec falsis opinionibus deprauati, & hoc à nostris, ius gentium primæuum appellatur.

Sed adauctis hominibus, cum incremento prauæ mentis; unusquisq; rebus studuit cumulandis, ne cui pareret, sed ut cæteris imperaret; haberet rem omnium in summa impunitate licentiam. Hinc regnandi libidines, hinc factiones,

ationes, insidiæ, seditiones, rapinæ bella, finis æqui, & iusti l. 5. ff. de iustitia, & iur. & quamuis hæc iuri nat. aduersari videantur; tamen quia humanis necessitatibus induta sunt, scilicet, ut vis perditorum hominum bello coerceatur nemo fuit, qui cum de bello audiuit non existimauerit æquum vim vi repellere, arma armis opponere, & magis victos, quos fas erat occidere victoribus seruire, sicuti etiam agros diuidere, contractus inire, & alia præstare, quæ vniuersæ gentes vsurpant.

Talia enim iure fieri, & pro
communi hominū salute ne-
cessario vnicuique insitū est,
& persuasum à natura.

Considerent itaque adole-
scentes, vt non quicquid ab
vno populo excogitatum est.
& repertum, id si ab omnibus
inde populis imitatione po-
tius, & exemplo, quam na-
turali ratione fiat, ius gēitium
appelletur, sed quod postea,
quam cognitum est statim ab
omnibus certo quodam natu-
ræ iudicio, non modo, vt fa-
ctum, sed etiam, vt probè, &
iustè, & in communem om-
nium vtilitatem commodè

factum esse comprobetur.

Animadvertant quoque, ut facilius hasce iuris naturalis, & gentium dispositiones mente custodiant, & distinguant; totum, quod dictum est ad hæc tria capita redigi.

Aut est ius naturæ sine ho-
minum ratione, & discursu,
& hoc est ius naturale primæ-
uū in princ. tit. nostri ibi, *nam
ius istud, &c.*

Aut est ratio naturalis, seu natura cum ratione, & est ius naturale secundariũ, seu gentium primæum, l. 1. §. huius studij in fine, & l. 2. & 3. ff. de iust. & iur.

Aut est necessitas cum discursu, seu ratione naturali, & est ius gentium secundarium, l. 4. ff. de iust. & iur. §. ius autem gent. hoc tit. nostro.

Quid sit ius Civile .
Cap. V.

IVs Ciuile est, quod quisq; S. Ius
autem
ciuile.
populus sibi constituit, S.
ius autem ciu. vers. nam quod
hoc tit. l. omnes populi 9. ver-
fic. nam quod, ff. de iustir. &
iur. capitulo ius ciu. prima di-
stinc. Tullius, est equitas con-
stituta his, qui eiusdem sunt,
ciuitatis.

Oba.

Ob. 1. Obstat primo loco, idem videri ius civile, & ius gent. nam ius vtrumque vni duntaxat speciei competit, id est, homini, vtrumque ex ratione naturali proficiscitur.

De iure gentium explorati iuris est; nam vt supra explicauimus ius istud competit homini, qua homo est, & quod naturalis ratio inter omnes gentes constituit est ius gentium. Ius quoque civile competit homini, quod apertissimum est, & à naturali ratione dimanat, imò tantoperè conformatum est cum natura, vt quasdam naturæ ruditates expoliat, & ciuiles mores inuehat in ciuitates. Ideò Vlp. in l. 6. ff. de iust. & iur. ait ius ciu. est, quod neque in totum à naturali, vel gentium recedit, neque per omnia ei seruit. Ita de iure gentium fas est dicere, illud est, quod neque in totum à naturali recedit, neque in totum ei seruit; nam iure gentiū bella inducta sunt seruitutes, &c. quæ licet ratione naturali excogitata tamen iuri naturali sunt contraria, §. ex hoc iure hoc tit. nostro.

Ob. 2. Obijcitur secundo, in eodem subiecto, de quo supra, vid. idem videri ius civile, &

gent. quia vtriusque natura confundatur ab Imperatore, & iurisconsultis. Vtrumque ius commune quandoque appellatur. De iure civili certū est, §. sed ius quidem ciu. vbi Dd. hoc tit. Decius in cap. licet causam, colum. 3. de prob. Alex. in l. post dotem, 41. colum. penult. ff. solut. matri. Ius quoque gentium venit appellatione iuris communis, §. ius autem ciu. hoc tit. Ibi *populus Romanus, partim proprio, partim communi omnium hominum iure vititur*, id est gentiū, nam de alio sentire non potest Imperator, vt de omnium scribentiū sententia. Igitur idem est ius civile, & ius gentium.

Vrget. 3. loco pro eadem ob. 3. sententia tex. in l. 5. ff. de iust. & iur. vbi dicitur, ædificia esse collata iure gent. id est, vt glo. & Dd. exponunt simul iuncta, & ciuitates factæ. At ciuile ius tunc cæpit, cum Ciuitates condi cæperunt, §. singulorum infra de rerum diuis. Igitur si iure gentium ciuitates sunt conditæ, & iura ciuilia cæperant esse, cum condire fuerunt ciuitates ius civile, & gentium erit vno in eodē tempore.

Cæterū hisce, & similibus argu-

argumentationibus nullū negocium facientibus ; optimum est , quod dicitur , aliud esse ius gentium , aliud ius civile , & ratio diuersitatis sumitur ex particulari ad vniuersale , quod liquebit ex contrariorum solutione .

Ad primum responsione distinguendo ; Aliud est ius civile merum , aliud est mixtum .

Merum est , quod neque à naturali , neque à gentium iure proficiscitur , sed ciuium ingenijs excogitatum , veluti lex illa , 12. tab. vt filij familias patris intestati heredes sint , emancipati non sint . Item lex Vaconia , quæ mulieres institui vetabat ; lex Falcidia , quæ iubet testatores dodrantem heredibus relinquere . Hæ namque leges non sunt à natura sumptæ , sed Romæ natæ , & quorundam ingenijs excogitæ .

Mixtum autem est , quod vel à naturali , vel à gentium iure partem obtinet , veluti prætoris edictum , quod liberis etiam emancipatis bonorum patris intestati possessionem attribuit . Item ne liberi sine parentum consensu nuptias contrahant ; ne pupilli

sine tutorum auctoritate negocia gerant , vt prodigis , vt furiosis bonorum suorum administratione interdicatur . Omnia hæc æquè gentium aliarum sunt communia ; attamen vtrumque hoc ius civile appellatur , quoniam eo Ciuitas vtitur . Cæterum Imperator agit de mero iure ciuili in ciuitate Romana , vel alia nato proprio , non alij loco , vel alijs gentibus commune , sed soli vni loco , qua ratione à Theophilo locale appellatur , quod intra septum manium viget . Ideo definitū est , quod quisque populus sibi constituit , sibi idest soli , & vni populo , ob id ab iure gentium distinguitur , quod non vni populo , sed vniuersaliter , apud omnes gentes custoditur .

De mixto sensisse Vlpianū reor in l. ius ciu. 6. ff. de iust. & iur. quod neque in totum à iure nat. seu gent. recedere , neque in totū ei seruire ait , quod quidem maximā habet cum iure gent. affinitatem , sed de hoc non est sermo hic . De iure ciuili mero loquutus est , Caius in l. omnes populi , 2. ff. de iust. & iure , & Imperator in d. §. ius autem ciu. versic. nam quod hoc titulo , quod est proprium

*Intelle
tus, l.
iusciu.
6 ff de
iust. &
iur.*

prium vnius ciuitatis, vel al-
terius, nec habet quicquam
commune cum iure gentium.

Ad secundum resp. & con-
sidera, nomine iuris cōmunis
aliquando intelligi ius nat. pri-
mæuum, aliquando ius gent.
demum aliquando ius ciu.

Quando appellatione iuris
communis venit ius natu. pri-
mæuum, tunc dicitur ius com-
mune omnium, non quidem
omnium hominum, non gen-
tium, sed simpliciter omnium,
vt ex nomine habēte relatio-
nem ad vniuersos, cum homi-
nes, tum animantes; Ideo Im-
perator in princ. tit. inf. de rer.
diu. ait *quedam naturali iure
communia sunt omnium*, & rur-
sus. *Et quidem nat. iure cōmu-
nia sunt omnium aer, aqua pro-
fluens, &c.* Naturale enim ius
est, quod est commune omni-
bus, vt supra explicatum est.

*Nova
confide-
ratio.*

Quando autem appellatio-
ne iuris communis venit ius
gent. tunc adijcitur ius cōmu-
ne *omnium hominum*; nam ius,
quod erat commune ad vni-
uersos homines porrigitur, &
est ius gent. Ideò Imp. in §. ius
autem ciuile duabus vicibus,
vt ius gent. designaret, inquit
ius commune omnium homi-
nū. *Omnes populi* (inquit) *par-*

*tim suo proprio, partim com-
muni omnium hominum iure
vtuntur.*

Ius vero ciuile quādo signi-
ficatur nomine iuris cōmunis,
tunc sine vlla adiectione, *vel
omnium, vel hominum* dicitur
ius cōmune simpliciter. Tunc
autem fit, vt cum plures ciui-
tates sua habeant iura pecu-
liaria, §. sed ius quidē hoc tit.
& ciuitatis Rom. ius sit nobi-
lius, quod Romana vrbs sit
omniū Patria Calcag. in l. bo-
na 15. ff. de verb. signif. fit in-
quam appellatione iuris com-
per excellentiam ius ciu. Ro-
manorū venire, §. sed ius qui-
dem ciu. hoc tit.

Summa igitur resolutionis
sit non cōfundi nomina, nam
ius naturale dicitur, ius com-
mune omnium. Ita gentium
ius commune omnium homi-
num. Ius Ciu. simpliciter ius
commune eo, quia Rom. vrbs
sit alijs ciuitatibus dignior.

Ad tertiu respondetur Ci-
uitates fuisse cōditas iure gen-
tium, idest ædificia collata, vt
ait d. l. 5. non tamen nomine
ciuitatis, sed iure gentium, &
humanæ societatis, naturali
ratione suadente. Meritò iure
naturæ ædificia libera dicun-
tur l. alius 8. C. de seruit. & aq.

*Intella-
tus, l.
5. ff. de
inst. &
iur.*

C l. cum

l. cum eo 8. ff. de seruit. vrb. præd. Inde temporis tractu à iure ciuili fuit collatis iam ædificijs forma tradita ex norma politica. Aristot. 5. Aethicor. condita namque sunt iura, & magistratus creati, & sacerdotes; quibus additis ædificijs iam collatis ciuitatum nomen inoleuit l. quidam, de pennis, cap. ius quiritem prima distinc. Ideò in §. singulorum inf. de rerum diuis. dicitur, ciuilia iura tunc cæperunt vim ciuitates condi, & magistratus creati, & leges scribi cæperunt. considera dictum illius §. dicentis ciuitates condi, non ædificia conferri, quasi sensus sit ædificia simul iure gentium collata, tunc ciuitatum nomine honestata fuerunt, cum magistratus creati, & leges scribi ceperunt.

ob. 4.

Quamquam liqueat discrimen inter ius gentium, & ciuile; obstat tamen, quod dicitur, *quod quisquis populus sibi ius constituit appellatur ius ciuile*, nam populus lege lata omne suum imperium in Regem transtulit, §. sed, & quod Principi hoc tit. l. 1. ff. de constit. princ. Ideò sibi ius statuere non potest, cuius condendi auctoritas soli Principi tri-

buta est l. vltima, in fin. C. de leg.

Responde, de eo populo sentire Imperatorem, qui sua libertate fruatur, vel indultu Principis leges condat l. vlt. C. de legibus iuncto, §. sed, & quod Principi hoc titulo, & quamquam Papinianus in l. 7. de iust. & iur. non meminerit populi explicitè, meminuit implicitè, dum inquit. Ius ciuile est, quod ex legibus, plebiscitis, senatusconsultis, &c. venit; nam quid est aliud lex, quam quod populus senatorio magistratu interrogante constituebat. §. constat hoc titulo.

Obstat quinto, & nouissimo loco ius ciuile Roma. non posse appellari ius ciuile proprium conditum à populo Romano, nec ob id locale, necessitateque sola populo Romano latum. Nam si hæc sunt necessaria, ut ius ciuile proprium ciuitatis, & loci dicatur, cum Romani sint ab Atheniensibus, & Lacedæmoniis mutati ius scriptum, & non scriptum; ideò non poterit appellari ius ciuile proprium Romanorum.

Responde; vniuersa, quæ ad ius ciuile merum proprium vnius

vnus tantum ciuitatis locale conditum à populo ciuium ingenijs ex necessitate rerum, & loci latum desiderantur reperiri in iure popul. Roman.

Nec obstat ius ciuile scriptum petatum ab Atheniensibus, nam aut quærimus de iure per decemuiros petito ab Atheniens. & per Romanos in Aeneas tabulas relato, & hoc quidem ius ciuile Roma. appellabitur. Sed non merum, sed mixtum; nempe à Græcis petatum. Aut quærimus de iure facto, & constituto à pop. Rom. consule interrogante, vel tribuno de quo Imperator hic, & hoc est verum locale, vernaculum, nam mixtum solius Romanæ ciuitatis propriū. Nec obstat ius non scriptum esse usurpatum à Lacedemonijs: nam Imper. in versic. ex non scripto nullo verbum de iure non scripto proprio Lacedemoniorum. Sed de cōsuetudine popul. Rom. propria, & vernacula, quæ cū in scripturam non redigatur, & vim legis obtineat, videtur instituta ad instar iuris non scripti Lacedemoniorum, quibus solemne fuit memoria custodire, quicquid pro lege illis cōstitutum

*Intelligi
Aus §.
ex non
scripto.*

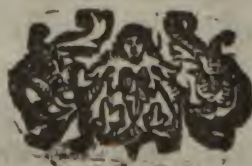
fuiſſet. Ideò falluntur, qui Iuſtinianum carpunt diuidētem ius Rom. in ſcriptum, & non ſcriptum, cūm populus Romanus vtatur conſuetudine non autem iure non ſcripto. Deinde hi, qui ius non ſcriptū cum conſuetudine confundunt; cuius rei veritas ex hac conſideratione apparebit. Iuſtinianus ait, eleganter factum eſſe, vt ius ciuile Romanum diuidatur in ſcriptum, & non ſcriptū; nam ab inſtitutis duarum ciuitatum defluxit, §. & non ineleganter hoc tit. Nul- lum tamen verbum in noſtro titulo de iure petito ab Athenienſibus tantum agitur, de iure pop. Rom. vernaculo ad exemplum duarū ciuitatum. Ius tamen ſcriptum habet hoc particulare: nam licet ex neceſſitate Romanæ ciuitatis latum ſit, tamen in modo, & forma conſtituendi non deſciſcat ad iure ſcripto Athenienſium. Secus vero, ius non ſcriptū pop. Rom. nam licet imitetur, ius non ſcriptum Lacedemoniorū, tamen diuerſum eſt in modo, & forma conſtituendi. Lacedemones enim ſuum ius non ſcriptum habuerunt in tempore certo de rebus certis, & ab auctore cer-

*obſer-
ua.*

to, nempe Lycurgo. Ius autem non scriptum pop. Rom. diversum est in forma, licet in effectu idem, nam consuetudo est, quæ discrepat ab iure non scripto Lacedemoniorum ex diametro. Nam huius principatum nescitur, & auctor est incertus, cum imprudentibus nobis se se insinuet, voluntatesque nostras obscure primum, tum etiam aperte sibi conciliet; postremo tantum acquirat gratiæ, ut regnet, & dominetur lege potentius, l. de quibus 32. ff. de legib. ubi Dd. Merito Imperator de iure scripto verba faciens, cum sit idem in forma cum iure scripto Atheniensium ait, *Ius scriptum est lex, &c.* verbum *sum es est* designat paræ substantiam. At cum de iure non

scripto ageret, non ait ius non scriptum est; *sed ex non scripto venit, quod usus approbavit*; quasi dicat ex iure non scripto Lacedemoniorum profiscitur consuetudo, quæ imitatione illius iuris, eo quia hæc quoque scriptis non mandetur, larga interpretatione, ius non scriptum appellatur. Hinc apparet sensus Imperatoris, qui defensio remanet contra morsus Hotomani aientis non admodum eleganter dictum ius esse acceptum ab Hafteniens. & Lacedemon. cum Lacedemoniorum mores sine scriptis à pop. Ro. conservati non possint dici consuetudo ipsius pop. Rom. non est sensus Imperatoris, sed omnino diversus, ut iam dictum est.

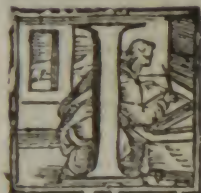
Defensio
dicitur
Imperator.



I N

I N
TITVLVM TERTIVM
DE IVRE
PERSONARVM.

Tit. 3.



Vre Romano; cum suis partibus absoluto; iam iam Imperator, illud accommodat suis subiectis, nec solum explicat illud ius applicatum personis; nam ratione huius principis obiecti de personis dūtaxat agendum erat, l. 1. & 2. ff. de stat. ho. sed verba facit primo loco de personis; nam eis ius redditur, secūdo de rebus, quia de ipsis, & earum varietate ius redditur, tertio de actionibus, quia per actiones dicitur ius, & per eas personæ res suas persequuntur.

Stat igitur propositum agere de personis in hoc titulo, pro quo expendendo Iustiniiani methodo obsequentes ad hosce terminos totum hoc dogma reuocabimus dispicientes.

Cap. 1. Quid sit libertas.

Cap. 2. Quotuplex.

Cap. 3. Quid seruitus.

Cap. 4. Qui sint serui, &
Cap. 5. Quæ sint discrimina seruorum.

Quid sit libertas. Cap. 1.

Libertas est naturalis facultas eius, quod cuique facere libet, nisi quid vi, aut iure prohibetur. Ita Imperator in princ. huius tit. Florent. in l. 4. ff. de stat. ho. concordat l. quod attinet 33. de reg. iur. l. si quod dominus 64. ff. de condic. indeb. Nam iure naturæ homines vniuersi æquales sūt. At stipulatur Iustiniano Tull. lib. 1. offic. Libertas est potestas viuendi, vt velis. Aristor. libro 6. politic. ijsdem fermè verbis.

Obstat primo, in verbo *naturalis* Libertas enim non videtur naturalis, sed iuris gentium. Nam iure naturæ cum promiscuus, & par sit viuendi vsus d. l. 33. de reg. iur. verbū *libertas* nō fuit illo æuo exauditum, nec expressum, nec ex-

C 3 co-

cogitatum; sed vno communi nomine omnes homines appellabantur. Imp. in §. 1. infra de libertin. Sed postquam iuregent. seruitus ingenuitatem inuasit l. ex hoc iure §. ff. de iustit. & iur. d. §. 1. de libert. beneficium quoq; manumissionis inoleuit, & ex eo diuersa nomina mortalib. indita sunt: Alij dicti liberi, alij liberti, alij libertini. Ita eadem ratione iuris gētium excogitatum nomen libertatis, seruitutis, libertinitatis. Hæc enim cum superioribus coniugata sunt, quia sunt ex verbis, eiusdem generis, quæque ab vno orta variè commutantur, vt ab homine humanum, humanitas, humaniter. Euerard. in Topico. iur. in loc. ab athimol. nu. vlt. Liberi igitur sunt ab iure gentium, ergo libertas; Ideo falsum, dum dicitur est naturalis, &c.

Nota. Responsio sit, essentiam, & facultatem viuendi, vt quispiam velit esse naturalem, licet verbum *libertas*, & *liberorum* sit iuris gentium. Iustinianus autem nō verbi originem explicat, sed libertatis essentiam, alia enim est definitio nominis, alia definitio rei.

Ob. 2. Obstat secundo, in verbo

facultas, nam libertas videtur potius esse iuris, quàm facultatis, seu facti d. l. 33. de reg. iur. vbi I. C. ait, *Iure nature omnes homines æquales sunt.* Hæc igitur æqualitas, quæ nihil aliud est, quam potestas viuendi, vt libet, & per consequens libertas, dicenda est iuris non facti, quia iuris gent. dispositione imposito iugo captiuis, libertas, quæ competit est iuris.

Respōde libertatem si per se attendatur in suo semine esse facti non iuris, sed postquam seruitutis iugum impositum est captiuis eo, quia liberati fuerunt sunt appellati liberi, vt a seruis distinguerentur, & tunc cepit iuris esse libertas, quæ prius erat facultatis, & potestatis. Ideo rectè dicitur libertas est naturalis facultas.

Obst. tertio, in verbis, *quod cuique facere libet.* Nam, aut agitur de natura non deprauata, & ea non permittit vnicuique facere quodlibet, sed quod cum ratione est. Aut de natura corrupta, & ex ea potius seruitus est, ex ore Domini, qui facit peccatum seruus est peccati. Igitur malè dum dicitur quod cuique, &c.

Re-

Responde, natura hic accipitur prout mouet hominē, cum appetitu intellectiuo intra septum rationis nō deprauatā se continentem, qui semper faciens, quicquid vult, id est quicquid ei voluntas cum ratione suggerit, libere agit, & libertate potitur.

Ob. 4.

Obstat primo, in verbis *nisi quid vi, aut iure, &c.* Ex hac probata lectione, *nisi quid vi*, non vt vulgaria exemplaria habent *quod vi*, deprehenditur, si quis vi alicuius præpotentis attineatur quo minus præster, aliquid ex suo animo non erit liber. Sed singuli homines vi maioris potentia, & iure civili prohibentur facere aliquid. Igitur singuli homines potentia alicuius, vel iuri obnoxij erunt serui.

Responde verbū *vis* in definitione libertatis vsurpatur pro vi iuris gentium, l. 5. ff. de iust. &c. Nam vi belli seruitus ortum habuit, ingenuitatemq; inuasit §. 1. inf. de libertin. non pro vi priuata, qua quispiam prohibetur facere, aliquid ad tempus, nō iure belli, sed contentionis. Igitur diuersa est vis alicuius potentioris, quia non perpetua; vis autem iuris gent. perpetuò mancipat aliū

alij. Nec obstat, dum dicitur. homines prohiberi iure civili facere aliquid, nā hæc legum obedientia nuncupatur, non seruitus; Nam legibus seruire maxima libertas est l. nepos. 125. ff. de verb. signif. Arist. in libris Aethi. Lex enim nō ponit seruitutis iugum, sed actionū libertatis nostræ in gyrum rationis ducit, ne licentius euagetur. Quoties vero ius civile omne actionem prohibet quæ iure naturæ in potestate hominis est, vt ei qui ad pretium participandum se vendi passus est, & ei qui maximam patitur capitis diminutionem, tunc seruus dicitur, non vi prohibitus facere, sed iure.

Nota 2

Obstat quinto loco in vniuersum cōtra hanc definitionem, Frustra est illa definitio, quæ cum eo cui competit non consonat. At definitio libertatis competit filio fam. & pupillo nam vterque liber est, & tamen neuter potest facere quodlibet, nam pater filio, tutor pupillo præest. Igitur mala, &c.

Ob. 5.

Responde potestas viuendi, vt libet non tantum respicit actum, quā potentiam, nam etsi in filio fam. ob rationem patriæ potestatis, & in

Nota 3

pupillo ratione imbecillitatis potestas viuendi, vt libet quibusdam finibus arctata sit; nō tamē incapax est vterque earum rerum, quæ facere prohibetur. Seruus autem incapax est omnium actuum ciuiliū dicta l. 33. de regul. iur. *Hinc perspicuum fit definiri libertatem per essentiam ex causa, & origine, tam per actum, quam per potentiam in suppositione humanæ non deprauate, quæ dicitur potestas viuendi, vt libet nisi vi, aut iure, &c.*

*Quotuplex sit Libertas.
Cap. II.*

*Nova
diuisio*

Hoc diuisionis libertatis caput videbitur fortassis incōsulto positū, & nouiter fictum. Non inficiabor nouitatem, sed non obliuiscar probationū, quibus nostrum in partitione noua sustineatur ingenium. Stat enim animo iurisprudentiæ tyrones intra terminorum præscriptū continere, & vt inde habeant quod ingenia exerceant, nulla distinctio, nullus terminus sine obiectiōum strepitu portum veritatis attinget.

Non me fugit libertatem

bonum esse naturæ inæstimabile indiuiduum, potestatem viuēdi suo Marte, & ab interpretibus vnā accipi libertatem. Attamē, vt mea fert opinio triplex est libertas Naturalis Gentilis, & Ciuilis?

Obstat primo. Quod vnicum est, & indiuiduum insuauiter, & perperam diuisionem accipit. Libertas vnica, & indiuidua, vt placet vniuersis ergo, &c.

Responde non diuidi à nobis essentiam, sed qualitatem, seu usurpationem in varietate, & necessitate mortalium: eadem ratione, quod ius vnū, & indiuiduum (nam æquum est, & bonum est, & bonum, vbique idem) scissum est in naturale primæum, & secundarium, in gent. similiter. Ita libertas quamquam vna, tamen triplex, triplici hominum consideratione, inuentione, & tempore, quod ex subiectis apparebit.

Obstat secundo, diuisio petitur à substantia, & essentia rei. Quæ igitur in suo esse sunt indiuidua scindi non possunt. Sed talis est libertas, vt iam dictū est ergo, non poterit diuidi à nobis.

Responde diuisionum species

*Distin
et o r
lis.*

cies reperiri multiplices. Aut enim est substantiæ in substantias, ut animalis in hominem, & bruta. Aut substantiæ in accidentia, ut animalium aliud bipes, aliud quadrupes. Aut accidentium in substantias, ut si volatilia diuidas in aquilam merulam, passerem, &c. Aut accidentis in accidentia, ut eruditorum alius est ex se doctus, alius ex præceptoribus. Hæc autem nostra partitio erit substantiæ, in accidentia, & circumstantias; Ideo triplex est ius, & libertas triplex. Ea propter Aufonius in suis Gryphis, inquit Triplex libertas, capitisque minutio triplex.

Iam liquere arbitror libertatem non incongruè diuidi posse. Videndum igitur, de hoc discrimine singillatim.

Quid sit libertas naturalis.

Libertas supra ab Imperatore definita generica est: nunc agendum de libertate pura naturali, sine vlla iuris gentium consideratione, & civili more, & ea est potestas viuendi, ut liber, & non adiunguntur verba *nisi quid vi, aut iure prohibetur*. Nam hæc definitio pertinet ad ingenuos,

non ad libertos. Hæc libertas igitur est posse facere ea omnia, quæ natura sunt necessaria, & indita hominibus à primordio naturæ cum consideratione rationis non deprauatæ. De hac sentit Imperator in §. sed naturalia sup. de iur. nat. &c. ubi ait. *Sed naturalia, quidem iura, quæ apud omnes gentes per æquè obseruantur diuina, quadam prouidentia constituta semper firma, atque immutabilia permanent.* Id est illa libertas, seu æquabilitas naturalis par cunctis hominibus non corruptis immutabilis est. Huius sunt compotes vniuersi ratione vtentes, licet alioqui cōsideratione iuris gentium, & civilis dicantur Serui l. 33. de reg. iur. Iure namque naturæ omnes homines æquales sunt. Si æquales, igitur pari conditione seruus, & liber eo iure vtetur, & ut liber poterit facere, & quia hoc ius non mutatur nil obstabit si vi, aut iure alieno prohibeatur: nam non poterit, ut dictum est.

Obstat primo. Serui iurigen. & civili, ut bello capti, & serui pænæ non possunt facere, quicquid liber, puta emere, contrahere, disponere, de rebus

De hac
Arist.
1. polit.

ob 1.

rebus suis, & velle pro arbitrio suo; velle namque est unicuique in rebus suis liberum à natura, & tamen servus velle non habet l. 4. de reg. iur. Igitur falsum dicere vnumquemque libertate naturali frui, nec posse alio iure impediri.

Responde non obstare ea, quæ dicta sunt, quando vendere contrahere, velle in rebus suis non sunt facultates iuris naturæ, sed iuris gentium, à quo discrimina mei, & tui, & contractus sunt inducti l. 5. de iust. & iur. l. 1. de acquiren. possessione. Ante considerationem iuris gentium omnia erant in usu promiscuo, & consumebatur ad sitim, & famem coercendam hoc iure naturæ erat suum, quod quidem etiam nostra memoria prohiberi non potest, & hæc est libertas naturalis. Nam facere quicquid libet ex iure naturæ simpliciter est se alere, procreare, dormire, vim vi repellere, procreare tueri, quærere latibula, &c. Præstare, quæ non sunt iuris, sed facti. At ea, quæ facti sunt semper perseverant. Aret. in §. minor inf. de capitis diminutione. 5. Ideo servi iuris civilis licet incapaces sint omnium actuum civilium, tamen remanent

capaces omnium actuum naturæ l. servus ad custodiam, 17. vbi Bart. ff. de aliment. & cib. leg. cum qua consonat l. 3. ff. de his quæ pro non script. hab. & est tex. not. in l. legatū 10. vbi glos. & Dd. ff. de capitis diminutione. vbi legatum alimentorum, nec maxima capitis diminutione extinguitur, quia est potius facti, quam iuris, & facta semper perseverant, quia sunt iuris naturæ. Ideo in alimentis seruo relictis datur actio ipsi seruo licet descendat à iure civili l. si victum 34. vbi glos. Bart. Cum. & Imol. ff. de rei iudic. Igitur verum est libertatem puram naturalem esse æqualitatem inter omnes homines; nec tolli, aut mutari villo alio iure, sed eo iure universos homines, quamquam alieno sub servitio degentes posse facere quicquid libet.

Obstat secundo. Quamvis ob 1. libertas pura naturalis consistat in faciendo, ut libet, id est in puris factis communibus universis hominibus; tamen videntur hæc facta posse impediri, dum quispiam est servus iure gentium, & domino obnoxius. Nam si alicuius mancipio votum sit dormiendi, pascendi se se, ambulandi, & alia

præ-

prestandi, quæ sunt naturalis libertatis dominus, seu exigēs seruitium, seu inhibens imperio, impedire potest illa facta. Igitur non poterit seruus facere ea, quæ sunt iuris naturæ, & ita libertate frui naturali.

Obser-
uatur.

Responde, & observa Dominum nullo iure, nec civili posse inhibere seruo, quietem naturalem, pastum, virium repulsam citra iniuriam, & alia, quæ facti sunt. Nam dominus hæc prohibens dicitur supra modum in seruum suum seruire, & asper, quare eo casu seruum suum bonis conditionibus venalem habere, & pretio accepto vendere adigitur

Intelle-
tus, S.
sed, &
maior,
inde
his qui
sunt sui
&c.

tex. cap. in §. 1. & 2. de his qui sunt sui, vel. ab. iur. Quo Imperator perspicuis verbis fauet meæ sententiæ inquiens. Rescripti ad Aelium Martianum missi hæc verba esse. *Dominorum quidem potestatem in seruos suos illibatam esse oportet, nec cuiquam hominum ius suum detrahi, perpende tyro verba illa, nec cuiquam hominum ius suum detrahi, quæ verba referuntur ad seruos, de quo est sermo ibi, qui licet sub ditione dominica mereat, atamen iure suo frui debent. Serui autem nullum ius habet*

l. 33. de reg. iur. sed ius accipitur pro facultate naturæ, seu iure primo naturali, ut quiescere, se alere, nocitura declinare, &c. Hoc est ius quod seruis detrahi non potest, quia immutabile. Merito Imperator in d. §. exempla proponit aperta in hunc modum. *Sed & dominorum interest, ne auxilium contra seruitiam, vel famem, vel intolerabilem iniuriam denegetur his, qui iuste deprecantur.* En in confesso est, ius pellendi famem, quiescendi, iniuriam, seu nocitura depellendi, & similia, esse ius liberum vniuscuiusque, licet inspecto iure gentium, & civili seruile ingum patientis, quæ quidem naturalis libertas si velit à domino impediri, dominus lege civili coercetur. Igitur exploratum fit, *libertatem puram naturalem esse potestatem viuendi, ut quispiam velit, & non posse iure alio quicquam, vel vi prohiberi.*

Quid sit Libertas Iuris gentium.

Libertas vero iuris gentium est posse omnia, ab eo iure disposita præstare. Ex quo iure verè seruitus inoleuit

uit l. 5. ff. de iust. & iur. nec nō
 Nota, qua cō-
 sistunt
 infactio
 non ha-
 bet pri-
 uatio-
 nem.
 libertatis datio, & ex eo da-
 tur habitus, & priuatio liber-
 tatis, cū iure naturali stet in
 facto, & non detur priuatio.
 Igitur posse emere, vendere,
 contrahere permutare, & ea
 præstare, quæ sunt in l. 5. de
 iust. & iur. & in §. ea hoc iure
 supra de iust. & iure explicata,
 est frui libertate iuris gētium,
 quam amittunt in metallum
 damnati, & maximam capitis
 diminutionem perpeffi, §. ma-
 ximā inf. de cap. dim. l. 1. 7. ff.
 de pœn.

Quid sit libertas civilis.

Concor-
 dat Ci-
 uer. pro
 Cocin.
 libro 5.
 Zini.
Libertas demum civilis est
 facultas faciendi, quic-
 quid ciues alij in Ciuitatem
 faciunt. Qui verò ab actibus
 duntaxat civilibus abdicantur,
 vt Peregrini, & deportati,
 quibus non interduntur ea,
 quæ sunt iuris gentium, sed
 quæ sunt iuris civilis, l. cogni-
 tionum 5. §. consumitur, ff. de
 var. & extraord. cog. dicuntur
 amittere libertatem, idest il-
 lud ius, quod alij ciues in ciui-
 tate vsurpāt, vt pote testamen-
 ti vtramque factionem; non
 tamen eque propriè dicuntur
 serui, vt in mox sequenti di-

stinctione aperietur, & sup. ex-
 plicatum quoque est, dum di-
 ctum fuit priuationem liber-
 tatis iuris gentium esse, id-
 eò propriè seruitus est ex eo
 iure.

Quid sit Seruitus.

Cap. III.

Seruitus est constitutio iu-
 ris gentium, qua quis do-
 minio alieno contra naturam
 subijcitur. Ita Imperator in
 §. seruitus hoc tit. Vlp. in l. 4.
 ff. de iust. & iur. concord. cap.
 ius gentium 1. dist. l. 4. §. serui-
 tus de stat. ho.

Obstat primo in primis ver-
 bis est constitutio. Aut enim
 seruitus est cōstitutio, aut nō,
 vtroque modo malè. Si est
 constitutio, non erit iuris gen-
 tium, cum ea non nisi à Prin-
 cipe fiat, cap. cōstitutio prima
 dist. & nulla sit iuris gent. con-
 stitutio. Si non est, ergo malè
 dicitur constitutio.

Respōde abusive dici con-
 stitutionem iuris gentiū, nam
 est ius quoddā morib. & vsur-
 patione gentium l. 4. ff. de iu-
 rit. & iu. l. 4. de stat. ho. quod
 postea in legem abiit. Ita in-
 telligitur, §. ius autem civile,
 versiculo quod vero naturalis
 ratio

ratio supra de iur. natur. gent. &c.

Ob. 2. Obstat secundo, in secundis verbis *iuris gentium*. Nam datur servitus etiam iure civili, cum homo liber ad pretium participandum se vendi patitur. Igitur non solum est iuris gentium, sed civilis, &c.

Ob. 3. Obstat tertio contra eadem verba *iuris gentium* l. ius civile 6. ff. de iustitia, & iure ubi Ulp. ait. *Cum aliquid addimus, vel detrahimus iuri communi, id est iuri naturali, vel gentium ius proprium, id est civile effecimus*. Sed in materia servitutis ius civile detrahit iuri gentium, nam abstulit dominis liberum illud, & absolutum Imperium in servos suos, videlicet, vitæ, necisque potestatem, §. sed hoc tempore in titulo ab hinc tertio de his qui sunt sui, vel al. iur. & l. 1. eod. tit. Igitur servitus debet dici constitutio iuris civilis.

Cæterum hæc non obstat, quominus præclare dictum sit servitutem esse constitutionem iuris gentium; quia eo iure bellum exarsit pater servitutis l. 5. de iust. & iur.

Nec obstat primum, nam etsi dicatur iuris gentium, non propterea negatur dari servi-

tutem quoque iure civili, sed agitur de prima inuentione servitutis, quæ à iure gentium descendit l. 4. ff. de stat. hom.

Nec obstat secundum, quia prima origo, primumque semen est à iure gent. licet modus, & coercitio servorum sit iuris civilis, & nos loquimur de prima inuentione; ideo non obstat.

Ob. 4. Obstat quarto loco contra verba *qua quis dominio alieno*: quia datur aliquando servitus sine dominio, vel servus sine domino, ut ne. gloss. hic in verbo domino allegans plura iura, videlicet l. 1. de rer. diu. l. ult. ff. pro derelict. l. quod servus 36. ff. de stip. serv. & l. si usus fructus 23. ff. de lib. caus. quæ iure consideret studijs legum calens adolescens.

Cæterum hæc vim non faciunt, ut optimè eis satisfactum apparet per Aldobran. in suis comment. nam nomen domini, & servi correlativum est, & posito servo necessario ponendus est dominus; sicuti posito filio, ponitur pater. Nec iura allegata probant, dari servum sine domino. Non obstat l. 1. §. 1. de rerum diuis. nam licet hæreditas iacens sit, & sine domino; non propterea servus

seruus hereditarius sine domino est, nam hereditas iacens vicem domini subit.

Nec obstat l. ult. pro derelicto. nam ibi non soluendo alimenta, sed relinquendo Titio, videtur in eum ius suum transtulisse; unde merito potuit postea ad libertatem vocari. Neque etiam l. quod seruus, nam si seruus languens habetur pro derelicto fit liber l. seruo secunda, ff. qui sint manum. ad libert. peru. rer. si sanus, & tunc vis seruitutis pendet: nam si se praecupet fit liber, si se occupari patitur, fit seruus eius, a quo est occupatus, & cesset ex tempore derelicto. Nec obstat tex. in l. si vsum fructum; nam non dicit esse sine domino.

Obstat quinto contra praedicta verba *domino alieno*. In metallum damnari sunt serui, & tamen dominum non habent l. in metallum 12. de iur. fisci. ubi in metallum damnato relictum nil valet, & non quaeritur fisco, cum non sit seruus fisci, sed poenae. Illud idem dicitur in l. 3. ff. ijs, quae pro non script. ibi seruus est poenae non Caesaris.

Responde nil obstare, nam Iustinianus in definitione ser-

uitutis loquitur de seruitute, & eius origine, quae cum sit iuris gentium, nunquam est sine domino. Illi autem, qui atrocitate sceleris in metallum damnantur, id est maximam capitis diminutionem patiuntur, ob ignominiam serui fiunt, & aliorum seruorum deterius conditionis.

Nam alij serui capaces sunt querendi saltem domino tot. tit. inf. per quas pers. nob. acq. serui autem poenae penitus incapaces sunt querendi, & hoc intuitu non dicuntur, habere dominum, ut ignominiosius vitam agant, sed poena eorum domina nuncupatur: Tamen in metallum damnati, cum vere sint serui, vere dominum habent l. frustra 8. in fin. C. de senten. pass. ibi fisci caput esse mancipium. Sed quoad acquisitionem, ut deterius sint conditionis seruorum iuris gentium, censentur esse magis serui poenae, quam Caesaris, & Fisci. Ita conciliantur iura inter se videlicet l. in metallum 12. de iur. fisci l. 3. ff. de ijs, quae pro non script. hab. cum l. frustra 8. C. de sent. pass. Nam duae superiores leges non negant, damnatum in metallum esse seruum Caesaris, aut Fisci, sed quoad

Nota.

Conciliantur
plura
iura.

quoad acquisitionē inquirunt, magis esse seruos penæ, quàm Fiscī, & Cæsaris aduerbium magis comparat, non aufert. Nec obst. pœnam dominam dici non posse, quia res inanimata sit, nam etiam ascriptitij dicuntur serui terre, & terram habere dominam cap. 2. de Iudæis Aldobrand. hic. Hinc resoluitur, quemlibet seruum qui verè seruus sit, siue iure gentium, siue iure ciuili habere dominū, ideo optimè Imp. seruitus est constitutio iuris gentium, qua quis dominio alieno, &c.

ob. 6. Obstat sexto in vltimis verbis *contra naturam subiicitur*. Nam Arist. politi. 1. ait, quosdam esse natura seruos, quosdam natura liberos. Cælius quoque Rhodig. antiq. lect. libro 13. c. 47. considerat, Naturam in omnibus rebus posuisse dominium, & seruitium. Vt in Harmonia semper vox aliqua dominatur, siue malis harmoniam elementorum in corpore mixto rationem accipere, in quo vnū aliquod semper prædominatur. Et homo constat ex anima, & corpore, quorum alterum vi quadam naturali imperat, paret alterum: quare Sallust. ait, Animi

imperio corporis seruitio magis vtimur. Hinc etiam naturæ prouidentia quidam ad imperādum optimi, quidam ad seruiendum vtiles, nascuntur. Igitur seruitus est secundum naturam.

Responde faciliter cū Aristotile, nam loquitur Imp. de seruitute ex occupatione iuris gent. & Arist. de quadam indole naturæ, qua aliquis videtur in hanc lucē susceptus, vt imperet, alius, vt seruiat. Ideo Agesilaus dicere solitus erat. Eos qui Asiam incoherēt esse liberos malos, seruos autem bonos.

Obstat septimo, & postremo loco, et si Arist. in vario sensu locutus fuerit, tamen seruitutem non esse contra naturam; nā siue loquamur de iur. nat. primæuo, siue de secundario hoc falsum deprehenditur. Iure naturæ primæuo non datur neque libertas, neque seruitus; nam competit animantibus vniuersis, vt dictū fuit: Iure autem nat. secundario nil est cōtra naturam, cum ipsum ratione nat. suadente factum sit, vt sup. de iur. nat. videmus. Quomodo ergo seruitus potest esse cōtra naturam, & secundum rationem naturæ?

Re-

Responde seruitutem vno intuitu posse dici contra naturam, alio secundum naturam; nam seruitus habet causam à bello, & nomen ab eo, quod seruiant manucapti, à quo etiam mancipiorum nomen, §. serui hoc tit. l. 4. ff. de stat. homin. Bellum autem habet causam à necessitate §. ius autem gentium sup. de iur. nat. gent. &c. necessitati autem consuluit natura, vel mortales ratione nat. §. ius autem ciu. versic. quod verò naturalis ratio supra de iur. nat. Igitur seruitus dicitur contra naturam, quia in prima constitutione naturali nulla erat seruitus, sed nō est contra naturam, quia ex necessitate ortum est bellum, quod pater est seruitutis: tales autem necessitates à naturali ratione proficiscuntur.

Qui sint Serui. Cap. V.

§. ser.
ut.

Serui, aut nascuntur, aut fiunt: nascuntur ex ancillis nostris; fiunt autem iur. gent. id est captiuitate, aut iure civili, cū liber homo ad pretium participandum se vendari passus est. Ita Imper. in §. serui hoc titulo concord. l. 5. ff. de stat. hom. §. item ea,

quæ ab hostibus inf. de rerum diuis.

Obst. primo, in primo verbo nascuntur; nam nemo seruus nasci potest cū mortaliū natales sint pares, ideo, qui Principum beneficio in libertatem vindicatur, dicitur restitui natalibus, ita legitur in tit. 2. r. lib. 1. r. Pandect. de naturali restit.

Respōde natales esse in duplici differentia; Alij sunt particulares, scilicet ij, per quos quispiam in hanc lucem prodit; Alij vniuersales omnium gērium, id est ij natales in quibus ab initio mortales omnes nascebantur, l. 2. ff. de natal. rest. Hi liberi sunt, & intacti, quemadmodum æuum illud ante occupationem iuris gentium. Illi particulares, serui les esse possunt ex ratione iur. gent. nam isto iure, qui nascuntur ex ancillis dominio nostro subiectis, dicuntur serui nati ex dispositione iur. gent. ea ratione, qua factum est, vt partus ventrem sequatur, partus autem cedit ventri, quemadmodum fata cedunt solo, sup. de rerum diuis. mater enim solo comparatur, vis patris fato. Cuius rei simulacra etiam in animantium genere conspiciuntur

ciuntur l. cum legitimæ 19. l. lex naturæ 24. ff. de stat. hom. ideo partus ex ancilla susceptus seruus est iur. gent. & dicitur nasci seruus.

Ob. 1. Obstat secundo, in verbo *ex ancillis*. Nam denominatio fit à nobiliori: nobilior est mas femella. Igitur denominatio partus est à patre sumenda. Accedit, quod in generatione maior pars est viri l. lege duodecim Tabul. ff. de suis, & legit. Arist. libro 4. de animal. ideò potius dicendum videbatur ex seruis nostris, quàm ex ancillis.

Responde, partum vètrém sequi, quemadmodum sata cedunt solo, vt iam supra firmatum est; licèt hæc regula in multis fallat, vt not. glois. in l. ne diutius 20. in verbo ventrem, C. de agricol. & censit. libro 11. Sed in proposito nostro sequitur ventrem, cum patrem iure ciuili non habeat, quem sequatur; cum libero, & ancilla non constat matrimonium l. cum ancillis 3. C. de incest. nupt. Quare, vt vulgo concepti, ita ex ancilla nati ventrem, idest matrem sequuntur; Nec attenditur in hoc dignitas, quòd dignior sit mas sed certitudo, nam certior est

mater, quæ peperit, cum patris intuitu adsit incertitudo, quia vulgo conceptis equiparantur partus.

Obstat tertio, in illis verbis *Cum liber homo ad pretium participandum se venundari, &c.* Nam venditio est iuris gentium, §. ius autem gent. supra tit. primo, l. 5. ff. de iust. & iure; Ideò non erit seruus iure ciuili, qui se vendi patiatur, sed iure gent.

Respondet Aldobrandin. quamuis veditio sit iuris gentium; tamen seruus fit non constitutione iuris gentium, sed dispositione, & censura iuris ciuilis.

Tu apertius dic, emptionem, & venditionem nil operari in libero homine vendito, vt seruus fiat, nec ne si pretium participet, sed ius ciuile operari; ideò dicitur inuentum iuris ciuilis, & venditio stat in suo esse, & puritate iuris gentium.

Obstat quarto. Admittimus, seruū fieri iure ciuili per venditionem, sed quomodo potest pretium participare? nam quicquid acquirit seruus, acquirit domino, vt supra per quas pers. nob. acq. Igitur non poterit pretium participare.

D

Re-

Respondet Bart. dici participare abusuè, & fictione quadam; sicut consilium domini dicitur esse serui eo conniuncte l. 4. ff. de manumiss. seu participat, antequam in domini dictionem veniat, & mutet prænomen, agnomen, familiam, &c. quæ solutio magis placet.

Quæ sint seruorum discrimina.
Cap. V 1.

S. vii. **I**N seruorū conditione nulla est differentia, in liberis autem multæ Imperator in fi. huius titu. concord. l. 5. ff. de stat. hom. & l. 33. de reg. iur.

Ob. 1. Obstat primo in verbo, *conditio*, quod verbū ambiguum est; significat enim statū, fortunam, modum, l. ult. §. ult. ff. de ædil. edic. in quodlibet sensu capiatur dub. oritur. Si pro statu; serui nullum statum habent, §. seruus sup. de cap. dim. & l. 3. ff. illo titulo. Si pro fortuna; varia est fortuna seruorum, bona, melior, deterior; text. est in l. ne diutius 20. ibi Peior fortuna C. de agr. & cēs. lib. 11. Si pro modo seruiēdi; idem ergo malè positum verbum conditio.

Ob. 2. Responde conditionis ver-

bum impropriè respectu seruorum designare statum, & fortunam, & modum: propriè autem ipsam seruilem vitam, quā pariter agunt vniuersi dominio alieno addicti. Cōditio igitur hoc loco designat intrinsecè qualitatem seruilem, & genus seruorum, argumēto l. 4. vers. tria onera, ff. de iusti. & iur.

Obstat secundo loco, dum dicitur *nulla est differentia*; quia alij sunt serui publici, alij priuati, & priuatorū deterior est conditio. Rursus alij sunt ascriptitij, censiti, originarij, notarij, mediastrini, quorum omnium naturam, & cōditionem expendit diligentissimè Franc. Conn. commenta. iur. ciu. lib. 2. cap. 1 c. Igitur in seruorum conditione aliquæ sunt differentia.

Responde, si cōferantur inter sese publici serui cum priuatis publicorum esse meliorem conditionē. Sed hinc non est sermo de publicis, sed de priuatis, in quibus nullum est conditionis discrimen, nam licet alij sint ascriptitij, censiti, &c. hæc sunt officiorum non intrinsecè, seu status, seu conditionis, aut qualitatis seruilis discrimina. Ideò Imperator in d. l.

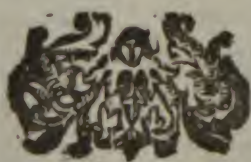
d. l. ne diutius, ut ambiguitatē veterum dubitantium, an melior esset conditio ascriptitiorum, & seruorum auferret, respōdit; Omnes sequi naturam ventris, igitur constat, in statu seruili nullam esse differentiam.

Ob. 3. Obstat tertio loco in verbis illis, in liberis autem multæ, imò nullæ, ut in conditione seruili dictum est, nam nemo est liberior, & ingenuior alio.

Respōde libertinos non esse paræ conditionis cum ingenuis, obsequia namque patronis præstant, & est tertium genus, quod inoleuit ex iure gentium l. 4. ff. de iustitia, & iure liberi, & ex his serui, & libertini.

Obstat in nouissimo locoli Ob. 4. beris esse plures differentias, quàm recenseat Imper. Duæ per Iustinianum sunt liberi, ingenui, libertini. Additur alij sunt sub potestate parentum, alij sub potestate Tutorum, & Curat. confirmatur, per uerbum, multæ, nam multitudinem designat. Igitur plures, quàm duæ differentiæ.

Responde, multitudinē dici de duobus l. multis, C. de liberal. caus. not. passim scribentes. Nec refragatur, alios esse sui iuris, alios sub potestate, &cæt. nam esse sub patre, vel tutore non est conditio statū intrinsecè respiciens, sicut conditio, & status ingenuitatis, & libertinitatis.



I N
TITVLVM QVARTVM
DE INGENVIS.



hinc
Resequitur Imp. propositæ diuisionis personarum filium, & primo loco quærit, qui sint ingenui. Nos breuiter hūc tit. ad quatuor capita redigemus explicantes.

Cap. 1. Quid sit ingenuus.

Cap. 2. Vnde dictus, & differentia, quæ sint inter gentilem, & ingenuum.

Cap. 3. Quem sequatur ingenuus.

Cap. 4. Quæ desiderentur, ut quis dicatur ingenuus.

Quid sit Ingenuus.

Cap. 1.

*Princ.
III.*

Ingenuus est is, qui statim, ac natus est liber est. Ita Imperator in principio tituli nostri concordauit. l. 5. §. ingenui, ff. de stat. homin. l. ingenui 8. C. de inge. & manumif. ubi ingenui nascuntur, libertini constituuntur manumissione.

Ob. 1.

Obstat primo, diminutè

Imperatorem definiuisse ingenuum, nam ingenuitas alijs quoq; modis acquiritur, quam natiuitate Vlp. in l. ingenuum 25. ff. de stat. hom. l. 1. & ult. ff. de natal. restit. Igitur malè, &c.

Responde distinguendo, nā *Obser. 111.* aut loquimur, aut verè, aut fictè, verè, ingenuitas attribuitur à natalibus, nam vitæ primordia acquirimus; fictè vero, iuris ciu. interpretatione, ut in legibus allegatis, ubi ut finis aliquando litibus imponatur eū etiam accipere debemus ingenuū, de quo sententia lata est, seu cum quis Principis beneficio natalib. iuris naturæ restituitur, cum quicquid Principi placet legis habeat vigorem, §. sed quod Principe sup. de iu. nat. &c. Non itaque diminutè Imperator, quia verè nascentes ingenuos definiuit.

Obst. 2. Omnes igitur homines dicentur ingenui, cū vnus quisq; natalibus liber nascatur. Natalia enim cū sint à natura,

tura, non tantum illa prima natalia, de quibus in l. 2. ff. de natal. restit. sed & alia. Constituit enim in facto à natura invento, & facta sunt semper eadem, & equalia. Ideò Tacitus ait; lib. 1. Hist.

Nasci, & generari fortuitum. Si igitur nasci hominibus, quoniam generari contingit natura, non iure, & naturalia sunt paria, & promiscua omnibus, ut supra de iur. natural. docuimus. Igitur unusquisque nascitur ingenuus.

Responde; aut loquimur ante considerationē iur. gent. vel post. Si primo casu unusquisque nascitur liber, & ingenuus: Secundo casu, quo plures hominum differentiæ constitutæ sunt, plura quoque, & diuersa natalia sint necesse est. Nec obstat, naturalia non mutari; quia non mutatur vis naturæ, sed diuersa est consideratio d. l. 33. de reg. iur. nam idem homo diuersa consideratione, dicitur nasci liber, & seruus.

Vnde dictus ingenuus, &c.

Cap. 11.

Ingenuus videtur dictus ab ingenio. Ingenium vete-

res pro natura vsurparunt. Ita Non. Marcel. in lib. latin. voc. designat enim indolem, & insitam natura proprietatē hinc ingenium dicunt latini, quod natium est: Ideo Lucret. ait.
„Vnde mare, ingenui fontes,
„extremaque longè
„Flumina, &c.

Quo loci ingenuos fontes vocat sua sponte naturali alueo fluētes, nullo artificio angustatos, & tamquam in seruitutem redactos. Qua significatione ingenui dicebantur olim, qui ipsi, maioresque ipsorum seruitutem nunquam seruiuerint: maiores autem vsque ab æuo repetebant. Sed vsus postea obtinuit, ut is ingenuus dicatur, qui statim, ac natus est liber est; siue ex duobus ingenuis; siue ex libertinis duobus; siue ex altero libertino altero ingenuo, atque ita ingenuorum nomen dilatatum est.

Obstat idem videri ingenuum, & gentilem, cū vtrumque nomen prærogatiuam quandam natalium designet. Sed gentilitas est iuris ciuilis, & non deducitur nisi à patre l. 1. ff. de mun. & honor. Igitur falsum, quod dictum, siue altero libertino, ingenuo

altero, vel patre seruo, & matre libera nasci ingenuum.

Responde, & aduerte hoc nomen gens multitudinis esse notam, quæ plus vno desiderat, & dici quasi genus, à quo verbo nomen sibi fecit abstractione, v, littera. Discrepant igitur inter se, quòd stirpem, & originem genus significat, gens quasi generum, & originum quãdam multitudinem. Exemplum affert Conn. luculentum. A patre genus duco, gentem non habeo; sed ab illo iã habebit filius meus, qui me, & patrem meum potest ostendere sui generis auctores. Vnde Papinianus hæc tanquam diuersa posuit in tit. de probat. Neque idem sunt gentiles, & ingenui, quia capite diminutus manet ingenuus; quanquam gẽtem suam amittat, & nouam assumat. Sed ingenuitas ornamenta sua habet à natura, solaque libertatem respicit, quam ab auis ducit. Gentilitas est iuris ciuilis, referturque ad agnationis facultatem ab ipsa agnatione differens sola generis antiquitate; nam agnationẽ longius, quàm à patre sumere non est necessesse.

Quem sequatur Ingenuus.

Cap. III.

I Vstinianus in primo huius tit. in secundo responso ait, ingenuitatẽ attendi à Matre; ita vt nil intersit, an quis à matre libera nascatur, & patre seruo; nam nihilominus ingenuus nascitur; concord. l. 3. C. de ingenuis & manu. & l. 5. ff. de stat. hom.

Obstat primo, Filij patris, non matris conditionem sequuntur l. cum legitimæ 19. ff. de stat. hom. l. senatoris filium 5. ff. de senat. ergo, &c.

Responde, & obserua. Aut loquimur de ingenuo, nato in figura matrimonij, & ex legitimis nuptijs, & tunc patrem sequitur, quoad honores originem, & familiam d. l. 19. ff. de stat. hom. Aut loquimur de ingenuo nato ex libera, & seruo inter quos iure ciuili non constat matrimonium l. 3. C. de incest. nup. l. serui 33. C. de adult. Cum igitur iure ciuili patrem non habeat, quem licitẽ monstrare possit, est ac si non habeat ex regula l. nepos 125. ff. de verb. signif. idẽd vulgo conceptis æquiparatur hic in text. & matrem sequatur necesse

cesse est. De hoc ingenuo loquitur Imperator.

Obstat secundo nomē ingenuus designat; tam ex iustis nupt. susceptum, quā eum, qui extra schema coniugij nascitur dicta l. cum legitimæ, 19. cum seq. de stat. homin. & Imperator cōfirmat, dum ait.

Sive ex duobus ingenuis, sive ex libertinis duobus, sive altero ingenuo, & altero libertino.

Igitur loquitur, tam de ingenuo ex iustis nuptijs nato, quā de eo, qui ex seruo, & libera, & ita extra figuram legitimi matrimonij, ergo malè dum genericè ait, ingenuum sequi matrē. Oportebat enim distinguere, de quo ingenuo sentiret.

*Sensus
Impe-
ratoris
exponi-
tur.*

Responde. Quamvis in genere definitus sit ingenuus, is, qui statim, ac natus est liber est, & hæc vox omnino ingenuum explicet; tamen Iustinianus hic in vers. *sed si quis* loquitur dūtaxat Deo eo, qui ex matre nascitur libera, & seruo, vel incerto patre, quem matris conditionem sequi necesse est. Sensus igitur Imperatoris est; Ingenuum natum ex utroque parente libero iuxta præscriptum legum Romanarum sequi patrem, ut

est tex. in d. l. 19. de stat. hom. Natum verò ex libera, & seruo (cum tali casu non detur matrimonium, sed contuberniū) matrem sequi iuxta text. l. lex naturæ 24. ff. de stat. ho. En habes distinctè, quem sequatur ingenuus.

Quæ desiderentur, ut quis dicatur ingenuus.

Cap. IV.

DEsideratur libertas vno saltem triū temporum *Sequitur explicat.* conceptionis, gestationis, aut *us.* partus d. l. 5. ff. de stat. homin. rat. est in tex. ne calamitas matris officiat foetura; Ideo factum est, ut quoties vergit emolumentum partis pro nato habeatur l. qui in utero 26. ff. de stat. hom. l. quod dicimus 231. ff. de verb. significatione.

Obstat primo debere inspiciduntaxat tempus cōceptionis, nam videmus, cōceptum priusquam pater Senatu motus esset, licet nascatur post amissam patris dignitatem, filium tamen Senatoris dici l. emancipatum 7. §. si quis conceptus, ff. de Senat. Et si pater ordine decurionum moueatur post filij conceptionem, ea

D 4 ca-

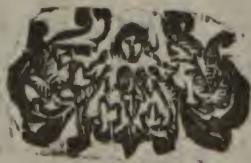
calamitas filio nihil detrahet, l. 2. §. in filiis, ff. de Decurion. Similiter conceptus è seruo, non est filius decurionis, licet postea pater natalibus sit restitutus l. ex liberab. C. de suis, & legit. Sicuti igitur, quo ad patrem attenditur cōceptio- nis tempus, ita quo ad ma- trem; nam in utroq; vertitur fauor filiorum.

Responde rationem esse di- uersam; nam honorum intui- tu patris conceptio attēditur, non aliud tēpus; quia etsi non nascatur filius decurionis; ta- mē liber nascitur, & honores consequi potest in R. P. Quo ad matrem, si nascatur seruus procul est ab omni commu- nione ciuium l. 33. de reg. iur. Meritò fit amplior in liberta-

te interpretatio, quàm in ho- noribus, in ijs vnicum tempus inspicitur, in illa sufficit vnum ex tribus, vt dictum fuit.

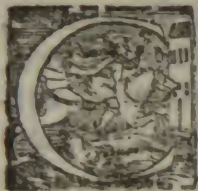
Obstat secūdo dici, quem- Ob. 2.
piam ingenuum etiam ex ma- tre perpetuo serua l. penul. C. de his quibus, vt indig. vbi si ancillæ fuerit libertas relicta, & ea interim, dum hæres dif- fert adire pariat; partus nasci- tur ingenuus, & tamen nullo tempore libertatis fuit com- pos mater.

Responde, matri esse reli- ctam libertatem, cui compe- tere debebat ante partus edi- tionem, sed hæres fuit in mo- ra; ideo nihil mirum, si partus tamen nascatur ingenuus, cui nocere nō debet hæredis mo- ra, aut tergiversatio.



I N TITVLVM QVINTVM DE LIBERTINIS.

Tit. 5.



Vm in liberis illud sit discrimen, nempe alios dici ingenuos, alios libertinos §. ult. sup. de iur. person. Explicato, qui sint ingenui, sequitur tract. de libertinis. Nos expendamus hæc breuiter.

Cap. 1. Qui sint libertini.

Cap. 2. Vnde dicti.

Cap. 3. Quomodo fiant.

Cap. 4. Quæ faciunt eorum differentia.

Qui sint Libertini.

Cap. 1.

Princ.
tit.

Libertini sunt, qui ex iusta seruitute manumissi sūt. Ita Imperator in princ. tit. nostri, l. C. in l. manumissiones 4. ff. de iust. & iur. & in l. libertini 6. ff. de stat. hom.

Ob. 1.

Obstat primo. Hi non vocantur libertini, sed liberti; nā si manumitto seruū meum ille erit libertus mihi, vt in tit. ff. de oper. libert. & de obseq.

& libert. præst. Terent. primo act. in Andria; Emi te à paruulo, vt esses libertus mihi.

Responde idem esse libertum, & libertinum; sed hoc reperiri inter eos differentia. Quod homines libertini dicuntur absolutè quicumque sunt manumissi, liberti verò, qui habent patronum. Vlp. l. ult. ff. si libert. ing. esse dic. Itaque, idem homo, & libertus, & libertinus dici potest, libertus respectu domini, à quo libertatem consequitur, & libertinus respectu status, & conditionis.

Nota.

Obstat secūdo superfluum ob. 2. esse Imperatorem; nam cui rei dicere ex iusta seruitute manumissos libertinos esse? nam ex iniusta seruitute quis non conijcitur in seruitutem, vt captus ab hostibus piratis, seu latronibus l. hostes 24. & l. latrones 4. ff. de capt. & c.

Responde Imperatorem non loqui de seruitute iusta, vt remoueat seruitutem latronum, & piratarum; nam perspicuum est

est captos ab his restare ingenuos, sed de seruitute iusta, idest quæ re ipsa, & iure seruit, l. 2. ff. de adop. non opinione, & errore tantum, vt in §. ult. sup. tit. primo, ideò non superfluous.

Vnde dicti Libertini.

Cap. I I.

Libertini dicti sunt à libertate, quàm cum per manumissionem consecuti sint, quasi ab illa progeniti videntur; nam cum in seruitute essent pro nullis habebantur; ideò adepta libertate ab illa facti, & proditi videntur, &

Nota. dicuntur libertini, nam quoties nomina diminuuntur designant ortum semper à re, cuius habent nomen, tam in rebus animatis, quàm inanimatis. Exemplo à cedro factum, cedrinum vocatur, ab equo æquum, ita ab amita amitini, à libertate libertini.

Ob. Obstat. Si à libertate libertini dicerentur; omnes, qui sunt liberi hoc nomine libertinorum appellarentur, nam etiam liberi à libertate dicuntur, §. libertas sup. de iur. pers.

Responde cum iure gent. tria hominum genera inoleue-

rint, tria facta sunt vocabula, liberi, & ex his contrarij serui, & libertini l. 4. ff. de iust. & iur. Ideò, etsi per æquè omnes, qui libertate potiuntur vno nomine, vel liberi, vel libertini appellandi sint, tamen, vt dispar est conditio eorum, qui nullam seruitutem seruauerunt, ideò hi liberi, illi libertini nuncupati fuerunt.

Quomodo fiant libertini.

Cap. I I I.

Fiant autem libertini per §. 1. manumissionē iure gent. inductam. Manumissio autem est datio libertatis, vt in §. 1. nostri tit. & in d. l. manumissiones 4. cum no. Dd. ff. de iusti. & iu.

Obstat primo manumissio- *Ob. r.* nem potius esse peremptionem seruitutis appellandam cum ex ea seruus, quàm seruus est intereat, & velut liber nascatur. Ideò à Principe libertate donati natalib. restitui dicuntur. Confirmat tex. in l. si mihi 92. ff. de solu. & liberat. vbi manumissio dicitur simili morti; ideò videbatur dicenda peremptio seruitutis, non datio libertatis.

Respōde quāuis per manu-
missio-

missionē seruitus perimatur, & Pompon. in dicta l. si mihi inquit, esse similem morti manumissionem: tamen cum per mortem naturalem perimatur seruitus, non potuit rectē definiri manumissio peremptio seruitutis, cum etiam mors id præster, ideò dictum est datio libertatis, quæ licet contraria sint; tamen finis est idem.

Obst. secundo posito manumissionem non posse dici peremptionem seruitutis: tamen non debuit dici datio libertatis, sed detectio: nam naturalis libertas velata per seruitutē detegitur beneficiomanumissionis. Est enim libertas iure naturæ necessitate instans, seruitus est accidens, quo sublato, veluti nube remota, libertas elucescit. Sic excussio spichæ nō facit granum, sed detegit l. adeo 7. ff. de acq. rerū dom. §. cum ex aliena infra de rerum diuis.

Responde, manumissionem esse dationem, quia Dominus manumissor dat seruo ius, quod in ipsum habet, nā per seruitutem quis dominio, & iuri alieno subijcitur, per manumissionem seruo illud dominium, & ius datur, & per consequens libertas; ideò manu-

missio non solum est detectio, sed datio.

Quæ fuerint eorum differentia. Cap. IV.

TRipertitus olim fuit libertinorum status, nam aut erant ciues Romani, aut latini, aut dedititij, §. libertinorum hoc titulo, licet sit hodie hoc discrimen sublatum, & omnes per æquē Romana donantur ciuitate. Vt autem nihil antiquitatis poenitus ignoretur, optimum duco aperire rationes cur triplex olim fuerit libertinorum status. Sciendum autem est, quemadmodum quispiam in sua persona tripliciter patiebatur, ita tripliciter honestabatur; ideò Asconius ait. Triplex libertas, capitique minutio triplex. Sex autem modi libertatis largiendæ aderant. Tres ciuiles, naturales tres. Ciuiles; censu, vindicta, testamēto. Naturales per epistolam, inter amicos, aut per mensam. In his enim declaratio quædam domini voluntatis deprehendi poterat, ciuitas tribui non poterat, cum solemne ius cessaret.

Ultra alios etiam animadu-
uerto

*§. liber
tinarum.*

*Obser-
ua.*

uerto hæc tria genera dandæ libertatis non tantum numero, verum etiam qualitate cum triplici genere capitis diminutionis per contraria consonare. Nam sicuti maxima capitis diminutione libertas, & ciuitas amittitur; ita prima manumissione, quis ciuitate, & libertate Romana donabatur. Secunda capitis diminutione ciuitas duntaxat, non etiam libertas adimi solita erat; ita latina manumissio libertatem præstabat, non autem facultatem testandi, & ita ciuilem actum largiebatur.

Postremo minima capitis diminutione, neque libertate, neque ciuitate quispiam priuabatur, sed tantum status mutatio contigebat. Ita dedititiæ manumissionis ius erat in eo, ut melior fieret conditio serui, neque libertate, neque ciuile facultate acquisita.

TIT. 6. **I N
TITVLVM SEXTVM
QVIBVS EX CAVS.
MANVMITTERE NON LICET.**

Supra de manumissione innotuit, nunc ne forte quispiam existimet, temere omnes ab omnibus omni tempore manumitti posse; ponit, qui manumittere possint, & qui manumissi liberi non fiant. Nos videbimus hæc pauca.

Cap. 1. Quid sit manumittere in fraudem.

Cap. 2. Qui sint effectus

manumissionis fraudolose.

Cap. 3. Qua ætate quis verè possit manumittere.

Quid sit manumittere in fraudem. Cap. 1.

IN fraudem creditorum manumittere est animo fraudoloso dare seruo libertatem, propter quam soluendo esse desinat. Ita concurrunt duo consilium, scilicet fraudandi, & euentus fraudis, quia soluen-

§. in
fraude
hoc tit.

uendo non est ob datam liber-
tatem. De quibus est tex. in §.
in fraudem hoc tit. in l. in frau-
dem 10. ff. qui, & à quibus ma-
num. l. si quis cum haberet 15.
ff. que in fraud. cred. l. 1. C. qui
man. non poss.

Ob. 1.

Obstat primo tex. in l. ergo
4. §. in fraudem, ff. de fideico.
libertatibus l. ult. C. qui man.
non poss. vbi euentus dunta-
xat, an scilicet creditores frau-
dentur in manumissione spe-
ctatur, ergo malè, dū dictum
est euentum, & consilium spe-
ctari.

Respondent interpretes,
cū discrimine inter directam
libertatem, & fideicommissa-
riam. Libertas directæ ea est,
quam seruus directè à manu
domini accipit, fideicommissa-
ria, quā ab alio obliquè ex
voluntate Testatoris, vt in tir.
ff. de fideic. libert. Ad annul-
lādas libertates directas duo
desiderantur, vt hinc scilicet
euentus, & consilium, ad an-
nullandas fideicommissarias
euentus tantum l. 4. §. si quis
autem, ff. qui, & à quibus, col.
1. & l. ult. C. qui man. nō poss.
Sed qualis est ratio diuersita-
tis? Varij varia. Aequior est
sententia, eo quia Dominus
grauando heredē videtur gra-

uare quatenus ea liceant, quæ
mandantur, & non præiudi-
cēt creditoribus l. si pater 12.
ff. quæ in fraud. cred. Si ergo
cōtingat fraudari creditores,
non est præsumendum Testa-
torem hoc voluisse, & per con-
sequens videtur voluntas de-
ficere testatoris, nec non here-
dis, quia hæres grauatus dare
libertatem per fideicōmissum
non dicitur voluntate hoc fa-
cere l. 1. C. de libert. & eorum
lib. Nil mirum igitur si ex so-
lo euentu reuocentur liberta-
tes per fideicommissum. At
in directis adest voluntas te-
statoris expressa; Ideo vtrum-
que exigitur, nec error cū
sit causa remota excludit con-
sensum Balduin. in l. 1. colum.
20. ff. de confess. l. regula 9. §.
qui ignorauit, ff. de iur. & fac.
ignor.

Igitur perspicuum fit, eum,
qui consilio, & euentu dat li-
bertatem in fraudem credito-
rum nihil agere, vt in princ.
huius tit.

Obstat secundo loco licere
domino, qui soluendo non est
seruum suum cū libertate ma-
numittere, & tamen libertas
in fraudem non dicitur dari,
§. licet hoc titulo §. primo, su-
pra de hæred. qual. & differ. l.

qui

Ob. 1.

qui soluendo 42. ff. de hæred. inst.

Responde, prout in dicto tex. ne iniuria defunctus afficiatur.

ob. 3. Obstat tertio loco nō posse dominū iniuria affici, nam quicquid iure fit citrà iniuriā est l. 1. ff. de nov. oper. nuncia. Sed res domini per creditores poterat iure vendi, quia eis debita. Igitur nulla iniuria fit domino.

Responde, bonis per creditores publica subhastatione distractis dominum notari, quam rē pluribus in locis tangit Tull. offic. 2. inquit. Non ut bis iam vidimus hastam in foro ponere, & bona ciuium voci subijcere præconis. Claudia. quoque in 4. consul. Honorij.

Non infelices tabulæ, non hasta reflexas.

Vēdit opes auidas; emptor non voce citatur.

Hāc iniuriam intelligit Imperator dum ait; Ne iniuria defunctus afficiatur.

ob. 4. Obstat quarto loco, videri iniquum ob commodum debitorum fraudari creditores, nam ne iniuria defunctus afficiatur, permittitur libertatē vni dare seruo, qui aliās erat

in bonis creditorū, & ita alteri per alterum iniqua conditio infertur contra reg. l. non debet de reg. iur.

Responde creditorum esse emolumentū, ut sciant, quem conueniant, & à quo exigant, ideò non est iniqua conditio, sed potius medela, quæ conferat saluti creditorum, & debitorum.

Qui sint effectus manumissionis fraudolose. Cap. II.

IS, qui in fraudem creditorum manumittit nihil agit, quia lex Aelia Sentia impedit libertatem. Ita Imperator in primo tit. nostri l. 10. ff. qui, & a quibus. Aelius namq; Sentius Consul, qui collegam in consultu habuit. Sextium Catulum sub Augusti tempus legem tulit, qua etas præscripta est manumissoribus, & prohibitū in fraudem creditorum dare libertates, adeo ut actus nullus sit.

Obstat. Qui alienat in fraudem transfert dominium, sed inde competit reuocatio l. si sciens 26. ff. de contrah. emptio. ergo perperam dictum est nihil agere, nam potius dicendum videbatur libertas

Print.
iii.

tas data reuocatur.

Responde, aliud esse in libertate, aliud in alia re in fraudem data: Nam libertas data non reuocatur §. ead. lege verficulo si semel hoc tit. vbi semel causa approbata, siue vera, siue falsa non retractatur, l. si ex causa 10. §. ult. ff. de minor. Ideò lex annullat actum, ita vt non sit opus actione reuocatoria, sicut in ceteris, quæ in fraudem creditorum alienantur tot. tit. ff. & C. de ijs, quæ in fraud. §. item si quis in fraudem, inf. de act. Itaque ne fraudati creditores in reuocanda libertate incassum luctarentur, visum est, potius ab initio summoueri tam esse huius difficultatis occasionem. In alijs autem rebus hoc non fuit timendum, cum alienatio non sit à lege, tam diserte prohibita, ideò valet ipso iure, quamuis paulina actione retractetur l. si sciens

26. cum leg.

seq. ff.

de

contrahen.

empt.)

&c.

Qua etate quis possit manumittere. Cap. III.

TEmpore prisco nondum antiquata lege Aelia Sentia annus vigesimus desiderabatur in persona dominorum, vt libertas competere seruis data: hodie decimus septimus sufficit, vt in §. ult. §. ult. hoc tit. nostro.

Obstat in etate 17. annorum quispiam non dicitur idoneus ad Reip. munia capeffenda, vt no. Bart. hic; multo minus igitur ad ciues optandos, qui Remp. administrent. Interest enim Reipublicæ maxima consultatione id fieri.

Responde ex mente Bart. etatem 17. annorum esse incapacem iurisdictionis, non tamen carere iudicij plenitudine, ideo permittitur illam etatem agenti postulare, & de iure respondere l. 1. §. non tantum, ff. de postul. Igitur poterit talis rebus suis satagere, & causas libertatis discernere, licet iurisdicatio, & munus publicum plenius robur etatis desideret l. ad Remp. 8. in fin. ff. de munerum, & honor.

I N

Tit. 7. TITVLVM SEPTIMVM
DE LEG. FV S.
CAN. TOLL.



Pergit narrare mo-
dū præscriptum
manumissoribus
ipsumque tam-
quam inuidū an-
tiquat in hoc breuissimo titu-
lo cum quo consonat l. vnica,
C. de leg. Fus. Can. subl.

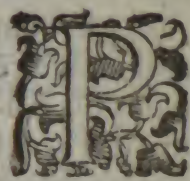
Duo præstanda sunt. Ape-
rienda ratio Fusæ Caniniæ le-
gis, & ratio nouissima Impe-
ratoris.

Titul. Tempore prisco (vt disertè
totius Balduinus enarrat) multi ia-
stantia, gloriaque ad posteros
libertates vltra ciuilem modū
relinquebant in testamentis.
Narrat .n. Diony. Halicarn. se
multos vidisse, qui stulta qua-
dam, & profusa honoris ambi-
tione vniuersos seruos testa-
mento liberos esse iusserūt, vt
funus duceretur magna pilea-
torum frequentia. In qua pom-
pa quidam erāt recens dimissi
è carcere, malefici, mille sup-
plicia cōmeriti. Quare Fusius
Caninius (quisquis fuit parū
liquet) legem tulit, qua frœna

sunt iniecta huiusmodi prodi-
galitati, & modus præscriptus,
quem egredi nefas erat; Nam
à duobus seruis vsq; ad decē
testamento manumittere lice-
bat partē dimidiam, à decem,
vsq; ad triginta tertiam, à tri-
ginta vsque ad 100. quartā, à
centū vsq; ad 500. quintam.
Neque vlli amplius, quā cen-
tū manumittendi ius erat. Hęc
fuit rat. legis Fusæ Caniniæ
promulgandę. Ratio vero Im-
per. abrogandę legis fuit fauor
libertatis, & nouissimę volun-
tatis, cui fauent leges l. i. C. de
sacros. Eccl. Censuit igitur Im-
perator æquius aperiendam
esse viam libertatibus, & la-
xanda frœna manumissionum,
ne Republica seruis replea-
tur, & ea potissimum ratione
motus est; quia quicquid inter
vivos permittitur, si non sit di-
spar ratio, permissum videtur
in testamento. Quare legis
Fusæ Cann. dispositio hodie
non obtinet, &c.

I N

rit. 8. **TITVLVM OCTAVVM**
DE HIS. QVI SVNT SVI.
VEL ALIE. I V R.



Rincipes personarum partitione absoluta, homines in liberos, & servos scindente, sequitur secunda, sui iuris quosdam esse enarrans, quosdam alieno iuri subiacere: rursus eos, qui alieno subijciuntur imperio, subdistribuit, nam, aut sunt sub potestate parentum, aut sub potestate dominorum. Brevis est titulus pro quo expendendo hæc perpendemus.

Cap. 1. Quid sit potestas dominorum in hoc titulo.

Cap. 2. Quā lata fuerit antiquitus.

Cap. 3. Quid iuris sit hodie.

Quid sit potestas dominorum.

Cap. 1.

Potestas dominorum est ius à gentibus inductum vitam, & fortunas servorum dominis mancipans, cum

modo iure civili præscripto.

Ita lubet potestatem dominicam describere, de qua Iuriscōsulti ne verbum quidem. Quæ quidem descriptio desumpta est ex medullis tit. nostri, & l. 1. ff. eod.

Dicitur *ius* ex l. ius plurib. 11. ff. de iustitia, & iure, nam potestas est familia tenus l. potestatis, 275. ff. de verborum significatione. Igitur accipe verbum iuris, & potestatis hic non tam fusè, ut de iure gentiū, sed quoad ius civile l. nam civium 4. ff. hoc tit.

Obstat primo, si verbum *ob. 1.* *ius* accipitur pro potestate familia tenus: igitur, qui familiam non habet, id est filios, licet servum habeat, hoc ius potestatis non habebit, quod videtur incongruum.

Hæc obiectio conducit tyroni, ut intelligat ex responsione, vnumquemque, qui sui iuris sit, & præsit domui suæ, quamvis uxorem, & filios nō habeat dici patrem familias, l.

E

3. ff.

3. ff. de liber. exhiben. l. 4. ff. de his, qui sunt sui, vel alieni iuris.

Intellige quoque verbum *familie* intuitu seruorum dominium designare, d. l. potestatis 275. de verborum significatio.

Dicitur à *gentib. inductum*, §. 1. hoc titulo ibi, quæ quidem potestas iurisdictionum est §. seruitus, infra de iur. person. ratio redditur in tex. §. 1. nam apud omnes gentes peræque animaduertere possumus, dominis in seruos vitæ, necisque potestatem esse, & quicquid per seruum acquiritur, domino acquiri, vt infra per quas pers. &c.

Ob. 2. Obst. Secundo Imò potius videtur esse iuris ciuile: nam superior partitio de iure personarum est iuris gentium; hæc iuris ciuile; quia potestatem respicit familia tenus, vt dictum est, & ex titulo sequenti apparet, qui titulus est portio huius diuisionis, vbi agitur de potestate patris, quæ iuris ciuile est l. nam ciuium 4. ff. hoc tit. si igitur partitio est iuris ciuile, sequitur, rem partitam esse similem: ideo male dum dicitur ius a gentibus inductum.

Responde, aut loquimur de

inuentione, aut de modo.

Si de inuentione, potestas dominorum, est iurisdictionum l. 5. ff. de iust. & iur. §. seruitus sup. de iur. pers. & tex. hinc in princ. Si verò de modo, cum hæc potestas sit legib. Romanis coercita, & intra septum rationis redacta, animaduertendum est, potestatem popul. Romani non esse eam, quæ apud omnes olim gentes peræque obseruabatur. Ideo constat origine esse iurisdictionum, forma iuris ciuile. Merito adijciuntur in calce descriptionis nostræ verba *cum modo à iure ciuili permisso*.

Dicitur *vitam, & fortunas seruorum*, &c. Nam vita iure gent. seruorum in manu domini est: vt aperit tex. noster luculenter, & quia quicquid acquirit seruus id domino acquirit vt videbitur in tit. inf. p. quas pers. nob. acq. nam cum ipse possideatur, aliquid possidere prohibetur l. 1. §. sed per eum ff. de acq. poss.

Ob. 3. Obst. Tertio Imò quicquid acquirit seruus sibi acquirit §. sed cum factum C. de stip. seruorum.

Responde in stipulatione aliquid faciendi corporaliter tenetur principe loco seruus, quia

quia facta sunt iuris naturæ cuius seruus est capax l. legatum 10. vbi gl. & DD. ff. de cap. dim. secus in acquisitione, quæ iuris est: nã tunc persona domini cõsetur esse persona serui: nam totum domino quæritur, cùm seruus omnino iuris incapax sit.

Demum dicitur in descriptione *Cum modo à Iure ciuili permissio; quia, ut dictum est: licet inuentio sit iuris gentiũ, forma est iuris ciuilis.*

Quàm lata fuerit hæ potestas.
Cap. 11.

CLarè aperit textus noster prisco Romanorũ aũo dominos in seruos potestatem habuisse latissimam; deest vitæ, necisque. Impinè enim seruos suos exanimabant, cū pecudum instareos haberent l. 2. ff. ad leg. Aquil. imò ferarum bestiarumnam quemadmodum iure Naturæ licitum est feras venando interficere; ita, & feros homines ideo in §. item ea infra de rerũ diuis. post occupationem ferarum bestiarum, ponitur occupatio ferorum hominum, cum pari passu ambulent feræ, & hostes; Ideo nihil mirum si a

legibus tam liberè fuerit facta potestas dominis in seruos.

Quid Iuris sit hodie.

Cap. 111.

SEd hodie fræna sunt iniectis dominis, vt in §. ultimo huius tituli: Visum est enim tam latam potestatem, & impunitatem magnam esse læuendi illecebrã; ideo opus fuit temperamẽto. Quod quidem primo occidendi facultatem aufert, & mulctã infligit occisoribus dominis, ac si alienum hominem interfecerint l. inde Nerat. 23. §. si do lo ff. ad leg. Aqu. Secundo aniam præcipuit Diuus Antoninus læuendi dum constituit, vt si ultra modũ appareat in seruos inuectum, cogatur dominus bonis conditionibus seruum suum vendere, vt pretium cõsequatur §. sed & maior hoc tit. Vide Macrobi. in Saturnal.

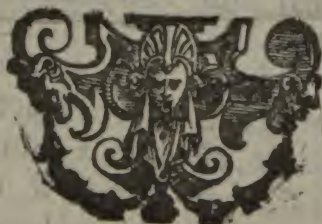
Obst. Primo dum dicitur ob. 1. cogi dominum vendere, & c. nam nemo cogi potest emere, aut vendere l. nec emere 16. C. de iur. delib. l. sicut C. de act. l. inuitum 11. C. de contrah. empt. & contractus non nisi cõsensu fiũt l. 1. ff. de pact.

E 2 Re-

Ob'er-
ga.

Responde hoc regulariter sensus namque contrahen-
verum, sed aliquando ius so-
lum per se expedit: puta si e-
functo succedatur ab intest-
to: si servus ob beneficiū m-
numittatur. Interdum ius i
societatem assumit volunta-
tem hominis. puta si defun-
cto succedatur ex testamen-
to: si dominus manumittat
servum suum. Verum in ijs
omnibus, si ius accomodat
voluntatem suam actus va-
let, & si voluntas hominis ob-
stet, non conversa rota. Con-

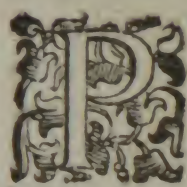
tium regulatur à iure. Iure
igitur nolente venditio nulla
est, etsi velint contrahentes.
Iure verò volente venditio
valet, & si voluntas obster.
*Ius enim quod publicum est
præfertur hominis voluntati,
quæ est privata:* nam iure re-
suntur Respublicæ, non pri-
væ cuiusque volūtatē. Qua-
re venditio hæc non ab ho-
minis, sed iuris voluntate
pendet.



I N

Tit. 9.

I N TITVLVM NONVM D E P A T R I A P O T E S T A T E .



Otestate domini
ca inspecta, m-
dò paterna af-
quiritur pro qua
expendeda tria
capita conficiuntur.

Cap. 1. Quid sit patria po-
testas.

Cap. 2. Qua causa inducta.

Cap. 3. Qui fin, qui filios
habent in potestate.

Quid sit patria potestas.

Cap. 1.

Patria potestas at ius quo
dam moribus inductum,
quod qui sub Imperio Roma-
funt habent in filios naturales,
& legitimos.

*Princ.
tit.*

Descriptio hęc petita est par-
tim ex principio tit. nostri par-
tim ex l. 3. & 4. ff. de his, qui
sunt sui, vel aliorum. Animadu-
erte, potestatem accipere eam, quę
pertinet ad statum, & caput l.
qui testamento 20. §. 1. ff. de
testam. Aliter extra hoc ius fa-
milie in iurisdictione, & publi-

co fori iure capitur l. potesta-
tis 215. ff. de verb. signif.

Obstat primo, dum dicitur *ob. 1.*

ius moribus inductum: nam vi-
detur esse gentium inuentio,
naturę ratione hoc suadente.
Plin. in Panegy. ad Traian.
Vis, lexque naturę semper in
dictione parentum esse libe-
ros iussit, nec uti inter pecu-
des, sic inter homines potesta-
tem, & imperium valentiorib.
dedit, facit l. 2. ff. de iust. & iur.
ibi, ut patrię, & parentibus
pareamus.

Respõde, aut loquimur de *obser-
ua.*

paterno imperio, quod ex ve-
neratione, & lege naturę pa-
rētes in liberos omnes vtrius-
que sexus suę, & alienę fami-
lię, apud omnes gentes habent,
& hęc potestas quadam tenus
naturalis dici potest, dicta l. se-
cunda, ff. de iust. & iur. Ita Pli.
Conn. Arist. Polit. 1. & c. Aut
loquimur de potestate, quam
Ciues Romani habent in filios
ex iustis nuptijs susceptos, &
hanc potestatem statim ab vr-

E 3 be

be condita Romuli constitutione sortiti sunt. Quæ mulū habet cum naturali discrimine, quæ mitior est. Civilis plañe olim vitæ, necisque potestatem continebat l. in suis 11. ff. de liberis, & posthum. nec nō vendendi oppignorandi l. ult. C. de pat. qui filios distrac. Et si autem quodam legis temperamento mitigata est in multis, etiānum iussum habet, tot. titulo, quod iussu, l. qui iussu 121. ff. de his qui not. infam. Denique inducit acquisitionem bonorū inf. per quas pers. nob. acqu. quæ aduersatur legi naturæ, quæ nō liberi parentibus, sed parētes liberis thesaurizant l. de emancipatis, C. de legit. hered. aliaque multa, quæ à iure naturæ resiliunt, & si ab hoc fonte primum hæc potestas, ut & reliquum ius Civile defluerit l. 2. ff. de iust. & iur. Deinde hæc potestas Civilis tantum est familiæ, & patri duntaxat, non matri cōpetit. Naturalis reuerētia est naturæ, & utriusque sexus parētib. debetur l. 2. ff. de in ius vocad. l. 3. & 4. ff. de obseq. à lib. prest. &c. Illa dissolui multis modis potest, infra tit. quibus mod. ius pat. pot. soluat, hæc nullo modo l. 7. C.

de in ius vocan. ut nec reliqua iura naturæ, §. penult. supra de iur. natu. & certe illa iura vitæ necisque, vendendi, alienandi, mancipandi, longissimè à pietate naturali recedunt. Ac denique quantum interest, inter ius naturæ, & familiæ, tantum interest inter reuerēciam naturalem, quæ parētib. debetur l. 2. & 3. ff. de obseq. à lib. prest. & inter potestatem hanc civilem.

Obsta secundo, & si iam *ob. 2.* constet, pariam potestatem esse iuris civilis, tamē obstat, quia non videtur moribus inducitur, sed potius lege Romuli constituta Carol. Sig. de antiqu. iur. Ro. cap. 10. li. 1. qui ait, à Romulo vrbis Romanæ conditore Civibus Rom. hanc esse factā potestatem. Astipulatur Dionys. hisce verbis; Romulus omnem parētib. in liberos potestatem in perpetuum dedit, coercendi, verberandi, rusticis in operibus habendi, ac demum etiam occidendi, quamvis ipsi, vel Remp. administrarent, vel summo honores gessissent, neque hac licentia contentus est Romulus; sed potestatem filiorum, vendendorum patribus usque ad tertiam auctionem indulgit quæ potestas multo

multo maior, est quam Domini in seruum. Seruus enim à Domino venundatus, recepta libertate, liber euadit, at filius iterum, atque iterum in potestatem patris reuertitur; post tertiam vero vèditionem, si se in libertatem vindicauerit, patriam potestatem egreditur, quæ auctoritas l. 12. tabul. cōfirmata est. Ita enim loquitur lex. *Si pater filium ter venundauit, filius patri liber esto.* Ceteri autem liberi præter filium, tam masculi, quam foemine vna emancipatione, manumissione quæ sui iuris sunt. Ecce liquet, patriam potestatem non esse ius moribus inductū, sed lege Romulea sancitum, firmatumque.

Nota. — Respōde, Romulo regnante hoc ius patriæ potestatis, permittēte ipso Romulo, enatum esse, vt significat Vlpian. in l. patre 8. ff. de his qui sunt sui, vel al. iur. permisit enim Romulus hoc more Romano frequētari, vnde postmodum (vti est morum natura) abiit mox iste in legem, & cōfirmatus fuit l. 12. tabul. &c.

Ob. 3. — Obstat tertio loco, & si sit hoc ius pat. pot. iuris Ciuilis moribus inductum, tamen est etiam aliorum Ciuium præter

Romanos, ideò malè dum dicitur, quod habent omnes, qui sub Imperio Romano sunt iux. §. 1. tit. nostri.

Responde ex cōstitutione Diui Antonini, omnes, qui in orbe sunt, Ciuitate Romana sunt donati nor. doct. in l. 17. ff. de stat. ho. Calcag. in l. bona 15. ff. de verborum sign. qua ratione est facta omnium patria, & domicilium l. hostes 24. ff. de cap. & postli. reuers.

Obstat quarto loco, non solum hanc patriam potestatem esse in filios naturales, & legitimos, vt in l. 3. ff. de his, qui sunt sui, & vt in descriptione nostra, sed etiam adoptiuos, vt in princ. infra de adoptionib. igitur malè, dum dictum est in potestate esse naturales, & legitimos tantum.

Responde descriptam esse patriam potestatem, vt verè est, nō vt fictione legis verum effectum sortitur, vt in adoptione, quæ auctoritate legis naturam imitando consequitur effectus naturæ, §. minorē inf. de adopt. Similiter non loquitur hic Imperator de alijs filiis in potestate per oblationem curiæ, & per legitimatiōne Principis quia hoc ex priuilegio Principis.

*Qua ratione inducta.**Cap. II.*

Ratio inductionis gemina est, in parentum præmium, & filiorum emolumentum. Primo in præmium patrum, quia leges animaduertunt, maximum esse amorem parentum in filios l. vltima, ff. de curat. furios. l. cum pater 79. §. mando, ff. de leg. 2. filius enim à Philos amore dictus est Alciat. in l. filij appellatione num. 1. ff. de verb. signif. Hinc legiflatoribus indignū visum est, filios non obsequi parentibus, vt meritum ipsorum fert. Ideò voluerunt plenam tradere patribus in filios potestatem.

Secundo loco, in emolumentum filiorum est inuenta patria potestas; nā patet multa commodafilijs obuenerex ea per substitutionem pupillarem, vt inf. de pup. subst. Per transmissionē hæreditatis non aditæ l. infanti 18. C. de iure delib. nam cum non posset filius, etiam consentiente patre testari, ne testamentum ab aliena pendeat voluntate; Per substitutionem pupillarem filius semper decedit testatus, & cum hærede.

Qui sint, qui filios in potestate habent. Cap. III.

Vniuersi Romani Ciues, vel qui sub Imperio Romano degunt, filios habent in potestate, & intellige, hanc potestatem esse virilem, fœminæ enim huius potestatis sunt expertes, §. fœminæ inf. de adopt. l. nulla fœmina 13. ff. de suis, & leg. Nec non esse vnus, puta si pater adsit cum filijs, & filiab. & supersit auus potestas est aui, non patris ex regula, qui ab alio possidetur aliū possidere non potest. Nec non tam masculos, quam fœminas ascendens superior habet in potestate, tam celibes, quam matrimonio iunctos, licet cum distinctione, de qua inf. in tit. quibusmod. ius par. po. sol.

Obstat, dū dicitur patrem habere in potestate filios matrimonio iunctos, nam dū pater elocat filiam, illa sequitur domum viri sui, & dicitur in eius potestate cap. 1. & 2. vbi Abb. ext. de coniug. seru. l. sicut patronus 48. ff. de operis libert.

Responde, quoad debitum carnis, & exactionem operarum *Nota.*

rum dicitur in potestate viri, quitur expresse textus in l. si & hic est sensus cap. 1. & 2. de vxorem 5. ff. de condic. insert. coniug. seru. & d. l. 48. sed quo & §. 1. in fine inf. de Senatusc. ad patriam potestatem est in Tertyllia. ibi *licet in potestate potestate parentis sui, ita lo- parentis sit, &c.*

I N
TITVLVM DECIMVM
DE NVPTIIS.

Dixit Imp. filios exiustis nuptijs susceptos esse in potestate, qua explicata non fuit ommittendum agere de nuptijs. Nos reassumentes ipsarū definitionem positam in tit. superiore videbimus.

Cap. 1. Quid sint nuptiæ.

Cap. 2. Vnde dictæ.

Cap. 3. Quæ desiderētur in nuptijs legitimis.

Cap. 4. Quæ sint sponsalia.

Cap. 5. Quot modis dicantur, & qua ætate contrahantur.

Cap. 6. Quid sit matrimonium hodie, & cōubernium.

Cap. 7. Quæ sit differentia inter ius canonicum, & ciuile in matrimonijs incundis.

Quid sint nuptiæ.

Cap. 1.

Nuptiæ sunt viri, & vxoris coniunctio indiuiduā vitæ consuetudinē continens. Ita Imper. in princ. tituli superioris l. C. in l. 1. ff. de rit. nup. Nuptiæ sunt coniunctio maris, & foeminæ, consortiū omnis vitæ diuini, & humani iuris communicatio.

Dicitur in definitione coniunctio, quod confirmatur à Modestino in dicta l. 1. de rit. nupt.

Obstat primo potius dicen *Ob. 1.* dum videbatur, nuptiæ sunt viri, & vxoris cōuentio, & indiuidua vitæ consuetudo, nuptiæ namque ex consensu animorum pendent l. nuptias 31. de reg. iur. Iust. in nouell. confirmat.

tit. 22. Matrimonium mutua id est ingressu religionis dirimitur. constituit affectio l. licet 8. C. de incest. nuptijs.

Secundo modo cum sit etiam in corpore, corporis peremptionem accidere necesse est. Ideo verbum *individuam*, &c. deprehenditur in utroque, quia est utroque modo individuam, licet mors spiritualis illud, & hoc corporalis dirimat.

Obstat tamen secundo loco, hic videri definitum matrimonium consummatum, & non includatur, non consummatum, dum dicitur *individuam vitae consuetudinem continens*, nam contractum per verba de praesenti, citra nexum corporum altero invito potest dirimi per ingressum monast. ut in tit. ext. de conuers. coniug. quod non sequitur iunctis corporibus, &c.

Nota. Responde utrumque designari hac definitione, & utroque modo perfectum esse matrimonium. Sed citra mixtionem esse magis in spiritu, & sacramentum conferens gratiam.

Obstat, primo modo dirimi per ingressum, nam cum sit in spiritu morte spirituali,

Obstat tertio dari diuortium ex nonnullis causis l. 1. C. de diort. Igitur non est *individuam vitae consuetudo*.

Responde, ea mente iniri matrimonium, ut sola morte scindatur. Ideo Cuiac. ait nuptiarum nomen est iuris civilis, quia eo animo contrahuntur, ut nunquam dirimantur, l. 1. de iur. dot. Votum perpetuum, & individuam; successus non semper idem. Ideo ad tempus contrahi non potest cap. ult. de condi. appos. inter ea tamen possunt incidere causas, ob quas fiat diuortium, sed hoc malum ex peccato natum est, prima enim coniugij institutio nesciebat has aerumnas, & verè continebat *individuam vitae consuetudinem*, & arctissimam societatem, ut in d. l. 1. de rit. nupt. &c.

Vnde dicta. Cap. 11.

Quae desiderantur in nuptijs legitimis. Cap. 111.

Varro scribit veteribus, nubere fuisse idē, quod operire, cap. ne illud 30. q. 5. Cornificius dictas putat nuptias, quod noua petatur coniugia; seu quod noua pactio fiat. Alij ab obnubendo. Nam Tertul. in libro de Virginibus velandis ait, solemne esse capita nuptiarum velari, qui mos Aethnicorum quoque fuit. Et in vetere sacra pagina Rebecka conspecto eminus sponso suo Isaac pallio caput obtexit Genes. 24. Quae ratio Christianae congruit religioni. Nam D. Ambrosius cum interpretaretur, illud Pauli ad Corint. inquit. Ideo mulier debet habere velamen, seu potestatem supra caput suum, propter Angelos. Non est, inquit creatus vir propter mulierem, sed mulier propter virum, propterea debet mulier potestatem habere supra caput, *potestatem velamen significauit Episcopus Angelos* dixit, & Tertullian. d. loco ait, velamen iugum illarum esse.

Pura desiderantur ad nuptias legitimas.

1. Aetas nubilis.
2. Gradus remotus.
3. Honestas.
4. Ne sit affinitas.
5. Consensus eorum quorum in potestate sumus.

Si quod ex enumeratis deficiat nuptiae non sunt legitime contractae, vt ex titulo nostro liquet.

Primò diximus necessariam esse aetatem nubilem, quae est in masculo annus decimus quartus, in foemina duodecimus, §. 1. hoc titulo, ibi *masculi puberes, foeminae viri potentes*, vbi glos. & Id. in l. 4. ff. de rit. nupt. l. dotis 68. ff. de iure dot.

Secundò diximus, gradum remotum, quia inter fratrem, & filios fratrum, vel iure ciuili nuptiae non consistunt, §. in-
ter eas cum seq. hoc tit. sed de hac re in cap. ultimo nostri tituli.

Tertiò loco honestatē desiderari diximus ex §. ergo non omnes hoc titulo, nam inter ascendentes, & descendentes
nu-

nuptiæ prohibentur, tam naturales, quam per adoptionem ascitos, quia in nuptiis spectanda maximè honestas est, docet enim hoc naturalis pudor, & exempla suggerunt passim ab interpretibus.

S. aff.
nitatis.

Quartò affinitas est nuptiis impedimēto, §. affinitatis hoc tit. Affinitas autem dicta est, quod per matrimonium altera cognatio, ad alterius fines accedit l. non facili 41. §. affines, ff. de grad. affini. Est enim ius sanguinis, & cognationis, quod inter alterum cōiugem, & alterius coniugis cognatos ex ipso matrimonio existit, d. §. affinitatis hoc tit. Ideò priuignum, idest filiam vxoris ex alio viro, aut nurū, idest vxorem filij, non licet vxorem ducere, nec minus socrum, idest matrem vxoris, vel nouercā. Et hoc, adeo verum est, cognationes scilicet sanguinis nuptiis obstat, quòd etiam inter seruos contubernium contrahi prohibeant durante seruitute, §. illud certum hoc titulo.

S. 1.

Quintò loco est necessarius eorum consensus quorum sumus in potestate, vt in §. 1. tit. nostri, ibi *dū tamen si filij fam. sint consensum habeant paren-*

tum quorum in potestate sunt; nam hoc fieri debere, & civilis, & naturalis ratio suadet, &c. Paulus confirmat in l. 2. ff. de rit. nupt. dum ait, nuptias non posse consistere, nisi omnes consentiant, hoc est qui coeunt, quorum in potestate sunt. Idemque respondit Iustin. nouell. const. 22. non aliter iustos fore liberos, nisi cōprobatio patrū in nuptiis intercedat concordat l. nec filiū 12. l. in coniunctione 20. C. de nuptiis. De hoc consensu dubitatur omni iure. Ideò, vt distinctè procedamus videndū, num necessarius sit patris consensus in nuptiis.

Iure Naturæ.

Iure Diuino.

Iure Pontificio, &

Iure Ciuili.

Iuræ naturæ, videtur necessarius ex d. tex. nostro ibi, nam hoc fieri debere ciuilibis, & *naturalis ratio suadet.*

Obstat primo emācipatio, Ob. 1. quæ ciuilibis est facit consensum in nuptiis filij famil. non desiderari l. filius 75. ff. de rit. nupt. ergo iure naturæ nō requiritur, quādoquidem illud expers sit mutabilitatis. Ideò tolli iure ciuili nequit. §. penult. sup. de iur. nat. &c.

Ob-

Ob. 2. Obstat secundo, si in nuptijs est necessarius consensus patris iure naturæ, est etiam matris, cum eadem pietas, & reuerentia vtrique debeat, l. 1. ff. de obseq. a lib. præst. l. furiosæ 4. ff. de curat. fur. atqui notum est, matris consensum non desiderari, ergo.

Ob. 3. Obstat tertio, quando neptis nuptum elocatur, voluntas aui sat est l. oratione 16. §. neptis, ff. de rit. nupt. nam patris cōsensus, qui est in aui potestate, nō requiritur l. 3. ff. de rit. nup. ergo non iure naturæ, quia non inspiceretur potestas Civilis. Nec obstat l. oratione, quia ibi ex aliena familia nepoti vxor accersitur.

Intelle- Ex quib. dictis resultat per
ctus Co- Costanum intellectus ad §. 1.
stan in tit. nostri ibi *naturalis, & cini-*
§. 1. hoc *lis ratio suadet*, nam necessario
III. non requiritur, cum sit suasio,
& non coactio, & si accipiatur
verbum suasio, pro exposcere
est accipiendum, vt in solutio-
ne naturali l. penult. ff. de so-
lut. & in conditione naturali
l. indebiti 15. ff. de condit. in-
deb. nam quicquid fert bonū,
& æquum dicitur naturaliter
debitum, vt leges omnes pa-
trix ciuiles, quæ tamen legib.
contrarijs abrogantur, c. erit

autē lex 4. dist. Id ergo pium,
& honestum, nō necessarium.
Ecce honestum videtur in su-
beunda tutela, & capeffendo
magistratu filiū fam. patris ad-
hibere volūtatē, non tamen
est necessarium. In ijs certē le-
ges patris interuentum, & au-
ctoritatem non desiderant, §.
1. inst. qui test. tut. dar. poss.
l. Lucius 22. ff. de administrat.
tut. Leges autem inter licitū,
& honestum discrimen ponūt,
l. 1. ff. de iust. & iur. Id quod
honestum est, si non adhibea-
tur; non sit illicitum, vt hic.
Igitur iure naturæ non est ne-
cessarius consensus patris in
nuptijs.

Quid iure diuino? Hoc iure di-
re licet honestū sit; tamen non uinoan
necessariō desideratur in sa- requi-
cra pagina Tobix filius pere- ratur
grē profectus, in scio patre, cū consen-
Fara nuptias fecit, lob. 7. Esau sus.
Genes. 26. duas accepit vxo-
res, quæ exacerbarunt animū
Isaac, & Rhebecæ, eo quia (in-
quit Lyranus) sine patris con-
silio eas duxit, & tamen filij
nati sunt legitimi, & successo-
res. Genes. cap. 36. Nec iure
euangelico iubetur, licet solē-
ne esset pēnes Habreos.

Cæterum, nec iure pontifi- Quid
cio, est necessarius consensus iure pō
pa- nificio.

patris alioqui sequeretur absurdum. Quos Deus coniunxit separaret homo: Nam si illicitæ nuptiæ essent; separatio contingeret. Expressum hoc est in cap. cum causam de rap. cap. cum apud, cap. cū locum de spons. cap. per tuas de cōd. appof.

Tridentina quoque Synodus anathemate eos damnauit, qui affirmant matrimoniū filij famil. sine consensu patris non valere. Nihilominus Ecclesia Dei ex iustissimis causis talia matrimonia detestata est atque prohibuit, c. aliter 30. quæst. 5.

Quod
iure ci-
uili.

Denique etiam iure ciuili, sine consensu patris consistit matrimonium, licet non sit legitimum, cap. si quis 28. quæstione 1. l. 1. ff. de lib. exhib. in fine ibi, & certo iure utimur, ne bene concordantia matrimonia iure patriæ potestatis turbentur, quod quidem caput pluribus probat Costanus.

Primò ex definitione, quæ nō meminit consensus patris.

Secundò, quia matrimonia debent esse libera l. titia 134. ff. de verborum obligation. l. nec filium, 12. l. nec ut initio 14. C. de nupt. quod non esset expectato consensu pa-

ternol. velle 41. ff. de reg. iur.

Tertiò, quia licet cælibem vitā profiteri, & in cénobium secedere, siue consensu patris l. Deo nobis vltima, C. de episcop. & cler. igitur, & nuptias contrahere argumento, c. sicut 7. quæst. 1.

Quarto, quia in spiritualib. non est necessarius patris consensus, cap. vlt. de iud. in 6. At matrimonium est spirituale, cap. debitum de bigamis. Igitur, &c.

Quintò, quia ea, quæ sunt iuris publici potest filius fam. sine consensu patris facere, l. filius fam. 9. ff. de his, qui sunt sui, & c. l. 1. ff. sol. mat. l. 1. de rit. nupt. sed nuptiæ sunt iuris publici dictis iuribus ergo, &c.

Nec refragatur l. 7. de rit. nupt. & l. Paulus 11. ff. de stat. hom. cum similibus, nam lex quandoque, aliquid fieri prohibet, quod tamen non infirmatur l. vlt. ff. de repud. l. 1. ff. de lib. exhib. c. vlt. 25. quæst. nam cōsistit matrimonium, licet non sit iustum.

Nec obft. l. vnica, §. nec fit; C. de rapt. Virg. nam agitur, ibi de pupillis, quos non est honestum matrimonia inire, citrà consensum parentum, maximè in casu rapinæ auth. sed

sed post. C. de inofficioso testamento.

coniug. c. 71. de spons. duorū, c. coniuges 27. q. 2.

Quæ sint sponsalia.

Cap. IV.

Quot modis sponsalia dicantur, & de ætate, &c.

Cap. V.

*Diff-
rentia
inter
sponsa
lia,
& nu-
ptias.*

Sponsalia sunt futurarum nuptiarum mutua re promissio, cap. nostrates 30. q. 5. & hinc elicitur differentia inter nuptias, & sponsalia; nam hæc verbis in futurum relatis, illa in præsens conceptis iniri solent, cap. ult. §. id. de sponsalibus impub. in 6. Vnde veteres *speratum, & speratam sponsos* nuncupabant, ut Nonius Marcellus norat. Quamquam sperata propriè sit prius, quàm peratur, deinde promissa, vel pacta, vel sponsa, quippe ea etiam dicuntur sponsalia, quæ defectu ætatis in nuptias abire non possunt, licet consensus sit in præsens, c. vnico, §. idem de sponsalib. tunc enim, quod uti agitur non valet, uti consistere potest iure substatetur, c. à nobis, de sponsalib. impub. l. si tam angusti, 13. de seruit. l. Scæuola. 76. ad Senatuscōsul. Trebell. quamquam secus videatur in l. quæsitum, 9. ff. de spons. A puberibus quoque initæ nuptiæ sponsalia dicuntur, cap. ex publico d. cōuers.

Quatuor modis sponsalia dicuntur.

Primò solemnis sponsio futurarum nuptiarū.

Secundò accipiuntur pro arrhis, quæ sponso, & sponse datur pro donatione propter nuptias, & pro conuiuio sponsaliorum Gab. Cost. de spons. num. 1. nam qui ducturus erat uxorem, ab eo vnde ducenda erat stipulabatur eam in matrimonium ductum iri. Qui daturus erat itidem spondebat, quoniam Varro scribit lib. 5. de Ling. lat. & ab hac formula contractus sponsaliorū nomen accepit l. 2. de spons. Ac dein. ea vox usurpari cæpta est pro arrhis symbolis, &c. l. 1. C. si nup. ex rescript. per. l. 1. C. si rec. pro. Vnde apparet sponsalia post matrimonia usu venisse, quia per stipulationē, l. 1. ff. loc.

Septimò autem ætatis anno absoluto possunt sponsalia contrahi, cap. per literas, cap. accessit, de spons. impube. nisi for-

fortè intellectus ætatem illam præueniar, cap. iuuenis, ubi gl. de spons. cap. 1. de delic. puerorum, & præmaturè contracta, accedente post septimum ætatis annum consensu, roborantur, c. accessit, de sponsa. impub. ita tamen, ut non valeant, nisi ex quo sunt confirmata l. obseruare 4. §. ult. ff. de offic. Procons.

Ob. Obstat pupillos contrahere non posse l. pupillus 58. ff. de act. & oblig. l. in negotijs 5. ff. de reg. iur.

Responde, eum, qui septimum ætatis annum excessit, cum intellectum habeat, sibi naturaliter, & ciuilitè obligare alios §. pupillus inst. de inut. stipul. & ipsum interdum naturaliter alijs obligari l. 1. ff. de nouat. amplius ciuilitè, vel cum obligatione nascitur ex delicto, l. furiosus 45. ff. de act. & oblig. cap. 1. de delic. puer. vel cū cōsentire, & dissentire possit. Ideò sponsalia permittuntur contrahi pupillis.

Hinc etiam constat de differentia inter sponsalia, & matrimonium; nam in eo dispar ætas non officit, scēminē namque 12. mares 14. annorum. In spōsalibus par desideratur. Ratio est, quia in sponsalibus

sola voluntas, in nuptijs etiam generandi potestas inspicitur. Ang. §. 1. de nupt.

Igitur impuberibus datur inire sponsalia, non nuptias, etiam si deducatur vxor in domum mariti, l. quæsitum, de spons. ibi, & si fuerint collate, &c.

Quid sit matrim. & contubernium. Cap. V I.

Matrimonium, & nuptie idem sunt, ut in princ. de pat. potestate: Contubernium est seruorum, sed hodie circa matrimoniū distinguendum est.

Nam antè Christi Domini nostri susceptra carnem, sciendum matrimonium extitisse, sed non ut sacramentum. Sacramenta enim Ecclesiæ Iesu Christo auctore, & fonte inoleuerunt inter pios. Merito forma matrimonij varia fuit pene varias nationes. Nam quia Ciuibus Romanis iure Nota semper fuit non admiscere a-

tribus ciuilibus seruos noluer inter seruos constare posse matrimonium, sed contubernium, ut not. Dd. in princ. tit. nostri, ibi *Ciues Romani*, l. cum ancillis, C. de incest. nup. in auth.

auth. de nupt. §. si vero decretum Abb. & ibi addentes in c. 1. ext. de coniug. seru.

Sed hodie cum matrimonium sit sacramentum, & serui à sacramentis non arceantur; nā Ecclesia pia mater est, nec qualitates respicit personarum. Ideo inter seruos quoque matrimonium consistit d. c. 1. & ibi DD. de cōiug. seru. & licet seruus sit iure ciuili, tamen in hac materia spiritali acquiescendum iuri pōtificio, vt not. Panorm. in d. c. 1.

ob. Obst. Sacramenta non conferuntur, nisi Christianis. At in Ecclesia Dei nulla est seruitus inter Christianum, & Christianum, nec minus pium Iudæi seruitio detineri posse patet ex cap. 1. & ult. de coniug. seru. Igitur malè, dum dicitur inter seruos matrimoniū consistere.

Responde, verissimum esse inter Christianum, & aliū seruitutem non posse consistere, neque pios Iudeorum seruitio detineri; tamen ita rem intellige, gemino modo posse dici seruitutem. Iure Christiano, quando aliquis paganus seruit Iudeo, & ad fidem Euangelicam venire desiderat, vel quando Christianus Iudæi seruitio de-

tinetur, nam tunc liberum est cuilibet pio duodecim solidos pro redemptione serui Iudeo tradere, vt libertatē consequatur, siue vt seruiat ipsi redemptori, non vt mancipium, sed donec pretium redemptionis refundat. Iudæo similiter iubetur intra 3. menses venale mancipium habere, & tunc vt dictū est, à quolibet pio redimi potest. Quod si non reperiatur redemptor, mendicare debet, & libertatē cōsequetur. *Nā nephas est, eū seruire Iudæo, quem Christus suo sanguine redemit.* Igitur hoc modo datur seruitus inter pios, & seruus, ita constitutus, omnium sacramentorum est capax.

Quæ sit differentia inter ius Can. & ciuile. Cap. ult.

S Ciant Tyrones tres gradus in iure reperiri, adscendentium, descendantium, & collateralium.

Adscendentes sunt à patre repetitis initijs omnes superiores, scilicet auus proauus, abauus, atanus, &c. omnes à quib. gentilitas deducitur.

Descendentes sunt liberi omnes, quos in potestate ha-

E bemus,

bemus, siue filij, siue nepotes, pronepotes, abnepotes in infinitum.

Collaterales sunt ij, qui ex latere descendunt, vt fratres cōsobrini, & ceteri omnes ex transuerso propagati, atque coniuncti.

In gradu adscēdentium, & descendentium ius vtrumque concordat, nam tam iure pontificio, quam Cæsareo pater, & mater sunt in primo gradu adscēdētium, filius, & filia in primo descendentium, & sic deinceps.

Nā oportet appingere stipitem, veluti Titium, qui Titius in gradum dinumeratione non recensetur, & stips, appellatur?

Series autem adscēdētium dēpto stipite in primo gradu erit pater, & mater, in secūdo auus, & auia, & deinceps.

In serie descendentium in primo gradu dempto stipite erit filius, & filia in secūdo nepos, & neptis, & deinceps.

In serie autem eorum, qui sunt à latere perperam ius ciuile, quia in graduum supputatione recenset stipitem nunquam consideratum ita, vt eo

iuret fratres in secundo gradu sint ius vero Can. sublato stipite, quemadmodum in alijs lineis primū gradum auspiciatur à fratrib. & sororibus, cui parendum est.

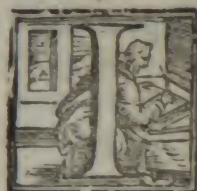
Hiscē retentis resultat, nuptias inter adscēdentes, & descendentes prohiberi in infinitum ratione honestatis, quia auus nepotibus parentis loco est, & nepos auo loco filij, & ita in infinitum. Et hoc adeo verum est, vt nec filiam per adoptionem ascitam auus sibi matrimonio iungere possit reclamāte honestate. §. ergo non omnes hoc nostro titu. & hoc vtroque iure.

In linea verò à latere fratres, & sorores iungi prohibentur, quanquam adoptiui vtroque iure.

Vel vno verbo, inter collaterales iure ciuili in quartum vsque gradum nuptia prohibentur. Iure autem canonico olim ad gradum, vsque septimum protendebatur prohibitio, hodie, vsque ad quartum inclusiue cap. progeniem & c. consanguinitate 35. quæstione 3. c. non debet, de consang. & affin.

I N
T I T V L V M X I.
DE ADOPTIONIBVS.

Tit. II



IN sacris paternis sunt, nō solū filij ex iustis nuptijs suscepti, verū etiam adoptiui. Merito absoluta tractatione filiorum ex lege naturæ, & ciuili, sequitur tractatio filiorum legitimorum tantum, & ita de adoptandi iure, & adoptionibus. Ex solito nostro videndum.

Cap. 1. Quid sit adoptio, & vnde dicta.

Cap. 2. Quotuplex.

Cap. 3. Quæ desiderentur hodie in ea.

Quid sit Adoptio. Cap. 1.

Multiplex per Dd. Adoptionis descriptio traditur in genere suo, vt sit actio legalis ad solatiū eorum, qui liberos non habent ferè naturam imitans. Sed falsa est huiusmodi descriptio, cum, etiā ab his, qui prole referti sunt fiat adoptio. §. licet inf. eod. l. nec ei 17. §. præterea, ff. eod. c.

Ideò alio modo dicitur. Actus legitimus per quē, qui filius, qui non est fit; penè naturam imitās, sed hæc descriptio magis respicit alterā adoptionis speciem, id est arrogationem; nam qui filius est vnius, per adoptionem fit alterius. Ideò Franc. Conn. comm. iur. ciu. lib. 2. c. 15. ait adopt. est naturæ similitudo, vt filium aliquis habere possit, quem non genuerit. Verū quia hic nullum verbū de actu ciuili. Ideò addendum puto descriptioni, vt dicatur. Adoptio est actus legitimus, quo naturę imitatione aliquis filium habere possit quē non genuerit. Elicitur ex l. 5. & l. adoptio 16. ff. adopt.

Dicitur actus legitimus, quia nō morib. inductum, sed auctoritate legis per l. actus legitimi 77. de regu. iur. Dicitur naturę imitatione per §. minore hoc tit. & d. l. 16. eod. & dicta est adoptio, à verbo opto, as, quod est eligere, nam qui adoptabat solebat bonū quēque eligere, & idoneū domui

F 2 sua

fuæ. Ideò Tacit. li. i. Histor. generari, & nasci fortuitū, nec ultra estimatur adoptadi iudicium integrum, & si velis eligere consensu monstratur.

ob. Obft. quia potius videtur actus iurisgen. nam, vt consonāt scribētes vniuersi adoptio frequens fuit non solū Romanis, verū Hebræis, Græcis, & Barbaris. Moses dicitur adoptatus à filia Pharaonis, Theſæus ab Egeo; vnde nomē sortitus est. Iugurta à Micipsa Salust. de belli Iugh. in princ.

Responde, esse actū legitimū à legib. Romanis, si nō inuentum saltem formatū. Nam aliarū gentiū adoptiones non fiebant ex solemnitate, & eam potestatem non habebāt, quam eæ, quæ à pop. Rom. frequentabantur. In filios namq; adoptiuos, nō secus, ac in naturales vitæ, necisq; potestas erat, vt apparet ex quadā oratione Ciceronis pro domo sua. Et hoc probat efficaciter Imper. in princ. huius tituli; dum ait *non solum naturales liberi secundum ea, quæ diximus in potestate nostra sunt, verū etiam ij, quos adoptamus.*

Quemadmodū igitur ius vitæ, necisque erat antiquitus in naturales, ita in adoptiuos. Et

si igitur patria potestas sit aliarum gentium; nulli sunt tamen alij Ciues, qui talem habeant potestatem, vt supra in tit. de pat. pot. Ita, et si adoptio sit aliarum gentium; tamen est actus legitimus, & peculiaris pop. Rom.

Quotuplex. Cap. II.

Adoptio duplex existit, altera sui generis contenta nomine, adoptio nuncupatur, altera dicitur arrogatio, §. adoptio hoc tit. l. 2. ff. *S. adoptio.* eod. descriptio vtrique proponenda.

Adoptio in specie est actus, per quem, qui in alterius potestate est, Imperio magistratus instar naturæ alterius filius efficitur, concurrente naturali vinculo in potestate; nō concurrente habilis ad succedendum. Id est filij fam. cum in adoptionem alicui dantur expeditur actus adoptionis penes magistratum habentem Imperium mixtum, & legis actionem, vt in l. quarta, ff. eodem, qui causa cognita decernit, & imperat adoptionem. Sed animaduerte si concurrat naturale vinculū, id est auus paternus, seu ma-

maternus adoptet in filiū nepotem, qui non sit ex sua familia: puta auus paternus asciscat sibi per adoptionem ex emancipato filio suo nepotem, vel auus maternus nepotē ex filia, tali casu, quia cōcurrit ius sanguinis, & ius adoptionis, iura patris naturalis dissoluntur, quemadmodum antiquitus omni tempore dissoluebantur, & in potestate patris adoptiui transir, & est, ac si naturaliter, & legitimē susceptus sit; Aliās si adoptetur ab extraneo iura patris naturalis nō laeduntur, nec ad patrem adoptiuium quicquam transir, nec in potestate eius est, sed restat in familia, & sacris patris naturalis, solum ad bona patris adoptiui intestati equaliter cū alijs filijs naturalibus, & legitimis vocatur, §. sed hodie hoc titulo, §. intestatorum in fi. inf. de hered. quē ab intestato defer. l. cum in adoptiuis, 10. C. de adopt. Ideō dicitur in *descriptione concurrente naturali vinculo in potestate*, quia si adoptetur ab auo, vt dictum est, transir in potestatem; *non concurrente habili ad succedendum*; quia si ab extraneo; succedit ab intestato, & potest succedere ex testamento.

§. sed
hodie.

Obstat, dum dicitur hodie ^{ob.} iura patris naturalis nō dissolui, cum adoptio sit ab extraneo, sed antiquitus dissolui. Obstat inquam, nam iura patris naturalis sunt naturalia, & ideō immutabilia omni tempore, vt §. penult. sup. de iur. nat. &c.

Quod sint naturalia probatur apertissimē ex re ipsa, & argumento, §. intestatorū, inf. de hered. quē ab int. defer. ibi naturales, vel adoptiui.

Igitur, nec antiquo tempore iura patris naturalis dissolui poterant, nec dissoluntur hodie, licet quispiam ab auo paterno adoptetur.

Responde iura patris naturalis, vt est paternitas, & filiation non dissolui, sed rātum cognationis ius, patriam potestatem, & domesticitatem, quē omnia ciuilia sunt, meritō per alium actum Ciuilem tollūtur vulgari regula iuris. Sed reliquæ naturæ restant incolumes, vt est rex. in l. cū in adoptiuis 10. C. de adopt. ibi *neque ex veteri iure cognationis nexus soluebatur, sed remanebant, certa reliquia, &c.*

Videmus de altera specie.

Arrogatio est altera adoptionis species, quē ita describitur;

bitur; Est actus per quem, qui sui iuris est Principis auctoritate instar naturæ filius efficitur, & in potestate l. si is, qui 44. ff. de adopt. Arrogatio dicta, quia is, qui adoptatur rogatur, id est interrogatur, an velit eum, quem adoptaturus est iustum sibi filium esse, & is qui adoptatur, interrogatur, an id fieri patiatur.

Arrogantur igitur, qui sui iuris sunt, siue puberes, siue impuberes, sed cum discrimine; nam si puberes, quia fari per se possunt interrogantur, siue velint, siue nolint; si impuberes requiritur cognitio si expediat pupillo, quæ sint facultates, & plura passim ab interpretibus posita; Ex hac arrogatione indistinctè fit transitus in potestatem arrogatoris.

Quæ desiderantur hodie in adoptione. Cap. III.

PLura desiderantur in utriusque adoptionis specie communia, ut videbimus, sed vnum est peculiare arrogationis, de quo primo dicam, id est illa, tam exacta, causæ cognitio, de qua in §. cum autem impubes hoc tit.

tit. l. si pater fam. is, §. ultimo, ff. eodem, ubi dicitur in arrogationibus vertitur cognitio, num fortè minor sit sexaginta annis, qui arrogat, quia magis liberorum procreationi studere debet; aut alia iusta causa arrogandi; veluti si coniunctam sibi personam velit optare. Item non debet quis plures arrogare. Sed nec liberum alienum, nec maiorem minor. Quæ quidem, & alia non exiguntur in adoptione. Ratio est quia arrogato patre familias, omnes filij transeunt in potestatem arrogatoris, §. illud proprium hoc titulo. Ceterum tria communia desiderantur in utraque adoptione.

1. Potentia gignendi.

2. Aetas maior.

3. Virilitas.

Videamus de his singillatim.

Potentia gignendi desideratur in utraque adoptione, quia utraque naturam imitatur, §. minorem hoc titulo. Id eò qui generare non possunt, quales sunt spadones adoptare possunt; Castrati autem non possunt, §. sed, & illud hoc titulo l. 2. ff. eod.

Obstat, aut uterque generare potest, aut nemo ipsorum ex

§. mi.
notem
naturæ

ex ratione ipsius Imperatoris. Neuter generare potest, ergo neuter adoptare, cur spadones permittuntur; Castrati prohibentur. Videbatur par dispositio legis, quod confirmat Tullius pro domo sua, dum dixit. *Ius adoptionis est, ut is adoptetur, qui neque procreare iam liberos possit, & cum potuerit sit expertus.* Sequitur. Igitur, etiam spadones non posse adoptare; quia generare non possunt.

Responde cum distinctione. Spadonum triplex est genus, ut in l. 128. ff. de verbor. signif. nam, a ut natura sunt spadones, aut Thlibiæ, aut Thlasfiæ; Thlibiæ sunt ij, quibus sunt testes attriti; Thlasfiæ sunt quibus rupti, spadones, quibus auulsi. Ideo quicumque, aut nullos, aut attritos, aut vitiatos habet testiculos spado nuncupatur, ut etiam castratus continetur; quamquam castrati propterea sunt ij, quibus virilia sunt amputata. Cur autem nequeant adoptare, cum possint spadones, puta hanc esse rationem, quia lex adoptionis est (inquit Cicero) ut is adoptetur, qui procreare iam liberos nequeat, & cum potuerit sit expertus. Ex quo non vi-

detur posse adoptare nisi, qui uxorem duxerit, nam verbum experiri cum honestate coniungendum est, ut de uxore non meretrice intelligatur. Hinc legis ope, naturæ sarciantur lacunæ, ut qui vxoratus est, & destitutus sobole, legum indulgentia sobolem acquirat. At qui beneficio indignus est, qui nunquam, id naturaliter expertus est, & contra naturæ leges est eum sobole donari, qui naturaliter, nec tentavit, nec potuit. Merito spado cum uxorem ducere, & hæredem scribere possit, utique, & adoptare permittitur. Castratus nequaquam; cum coniunctioni ineptus sit l. si serua, 39. ff. de iur. dor. Hoc tamen limitatè accipiendum est, nam de ijs accipiendum, qui in iuvenili ætate castrati sunt, ac nondum ducta uxore, quod si post eam ductam casu aliquo castrètur, nihil casui est cur adoptionis auxilio non inuentur; quia neque procreare possunt, & cum potuerint sint experti.

Secundò desideratur ætas maior; nam pro monstro est, ut maior sit filius, quam pater. Ideo debet is, qui adoptat, vel arrogat præcedere adoptatū, § minor 18. ann. §. minorem hoc titulo

F 4 l. adoptio

Intelle
tus §.
sed, &
illud
hoc sit.

§ minor
re hoc
tit.

l.adoptio 16.l.arrogato 40.ff. in locum filij adoptat ; verum
eod.l.si pater fam.15.§.ultimo etiam in locum nepotis, §. li-
hoc eodem tit.l. filio 23.ff. de cet autem hoc titulo, si autem
liber.& posth. Ideò non valet S. licet
adoptio, vt quis in patris locū autē.
eligat, l.nec apud, C. de hære-
dit.inst.& Paul.in l. quæsitum
43.ff.hoc titulo, ait non vale-
re pactionem, vt quem tibi in
adoptionem trado, eum mihi
post triēnium in adoptionem
reddas propterea, quod filium
tēporalem habere natura re-
pugnat.

Ob. Obstat, dum dicitur eum,
qui adoptat debere præcede-
re 18. annis. Nam si adoptio
est naturæ imago, & masculi
14. annum agentes filios natu-
ra possint suscipere, vt in prin.
sup. de nupt. & infra quibus
modis tutela finitur. Igitur sa-
tis erit 14. annus, quod est con-
tra.

Responde ex quorundam
sententia Iustinianum consi-
derasse ea, quæ frequēius na-
tura accidunt; rarius autē ac-
cidere, vt antè illam plenè pu-
bertatis ætatem filij gignan-
tur.

Vel responde, pubertatem
solam, quæ est in 14. anno vi-
sum non sufficere, sed necessa-
riam plenam esse, quia hæc sa-
tisfacit, cum quis non solum

in locum filij adoptat; verum
etiam in locum nepotis, §. li-
cet autem hoc titulo, si autem
ea ætas naturæ imitatione ac-
cipienda esset, dum quis ado-
ptat in locum nepotis, nun-
quam adoptandi nepotem ius
esset. Ideò ætas quædam soli-
da vsurpara, quæ deseruiat ei,
qui in locum filij, & nepotis
adoptat.

Vel respōde nouissimè, ado-
ptionem esse electionem, cum
iudicij integritate. Ideò non
permitti imbecillis adolescen-
tulis in lubrico ætatis optare
quempiam in filium, sed expe-
ctādam iudicij firmitudinem,
quæ decimo octauo ætatis an-
no contingit, §. ultimo, infra
quib. ex caus. man. non licet.

Tertiò desideratur in vtra-
que adoptione virilitas, nam
adoptio est beneficium iuris,
haud fœminis competens, §. S. fœ-
fœminæ hoc tit. Ratio est, quia mina.
fœminæ filios non habent in
potestate l. nulla fœmina, ff. de
iuis, & legit. §. cæteri, inf. de hæ-
red. quæ ab intest. l. 5. C. eod.
Nam fœmina familiæ suæ ca-
put, & finis est l. pronūciatum
195. ff. de verb. signific. & filij
patris, non matris familiam
sequuntur.

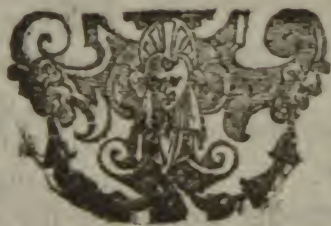
Obstat, fœminas habere fi-
lios

lios spurios, qui eas sequuntur
l. lex naturę 24. ff. de stat. hom.
Igitur ex naturę eadem simi-
litudine, cuius est imago ado-
ptio, foeminae filios poterunt
adoptare.

Responde spurios matrem
sequi lege quadam naturę; non
potestate iuris ciuilibis, d. l. lex
naturę. Ideo dispositio ciuilibis,
vt potè adoptio nil efficacię
habet in foeminis.

Præterea indultum est foe-

minis adoptare ob solemne a-
doptionis, quod in comitijs
erat. Foeminae autem ius co-
mitiorum nō habebant. Gell.
libro quinto, capitulo 19. Sed
certè Principis indultu per-
mittitur eis adoptio ob sola-
tium ammissorum filiorum, vt
d. §. foeminae l. mulierum 5. C.
de adopt. vel in acie, vel alibi,
seu alio casu; nam beneficia
Principis non sunt arctanda,
vt Aldobra. notat.



I N
 Tit. 12 T I T V L V M X I I.
 Q V I B. M O D. I V S P A T.
 P O T. S O L V A T V R.

Illi in sacris paternis retenti, vel naturales sunt, vel legitimi, seu adoptivi. Vtraque specie absoluta reliquum est leges aperire, quibus cum naturales, tūc asciti per adoptionem ea potestate liberantur; ex forma instituti nostri videndum.

Cap. 1. Quid sit solutio patriæ potestatis.

Cap. 2. Quot modis solvatur.

Cap. 3. Quomodo morte naturali, & civili.

Cap. 4. Quomodo dignitate.

Cap. 5. Quomodo contrario actu civili.

Quid sit solutio.

Cap. 1.

Iurisconsulti institutionum Architecti ab accidentibus communibus ex corpore pandectarum depromptis hunc

titulum confluxerunt. Ideò nobis curæ fuit crassè solutionis huius patriæ potestatis descriptionem instituere.

Igitur solutio patriæ potestatis est peremptio domesticitatis, & iurium omnium familiæ inter patrem, & filios naturales, vel legitimos. Diximus esse peremptionem domesticitatis; nam ex patria potestate domesticitas, quædam nascitur inter patrem, & filiū, §. sui autē inf. de hered. qual. & diff. quæ morte, seu naturali, seu civili perimitur. Verū quia intercidit non solum domesticitas, verū omne ius familiæ, coercionis, acquisitionis, iussus, &c. Quod pater, vel avus si superstes est habet descendentes in potestate l. potestatis 215. de verbor. signific. l. velle 41. de reg. iur. Ideò subiecimus, in descriptione, & *iurium omnium.*

Demum diximus *inter patrem, & filios, &c.* quia inter hos cadit illa domesticitas.

Pa-

Pater stat tanquam agens in hac materia, filius tanquam patiens. Sed nonnulla obstant.

ob. 1. Obstat princ. viuo auo ei competit ius in filios, & nepotes, &c. vt in princ. tituli nostri ibi, mortuo vero auo, ergo insufficiens descriptio. Nam dictum videbatur est peremptio domesticitatis inter patrem, seu auum, & filios, &c.

ob. 2. Obstat secundo, dum dicitur inter filios naturales, & legitimos; nam filij naturales non sub sunt potestati patris, sed naturales, & legitimi simul, vt ex iustis nuptijs procreati, vt in princ. supra de par. pot. vel legitimi tantum, vt adoptiui, vt supra in princ. de adopt.

Obstat tertio, in genere hanc descriptionem esse insufficientem, quia solutio patrie potestatis non solum perimit ius inter patrem, & filium, verum filius liberatus à patria potestate nanciscitur, ius in familiam, & dicitur sui iuris, & in primo tituli nostri. Ideo videbatur addendum, acquisitio iuris in familiam, &c.

ob. 3. Cæterum ab ijs, & alijs obiectis incolumis est descriptio nostra, petita à substantia

materiae totius tituli, quibus mod. ius patr. potest. solu. & ff. de adopt. & emancipat.

Non obstat primū, quia patris appellatio ad omnes superiores extenditur, l. appellatione 5 1. ff. de verb. significatione. Igitur, & si dictum sit inter patrem, & filium, intelligendum quoties ascendens superior non sit in medio, nam tunc nomine patris, semper superior designatur.

Non obstat secundum, nam verum est, filios tantum naturales non subesse potestati patris l. cum legitimæ 19. l. lex naturæ 24. ff. de stat. hom. sed notandum est quoties nomen naturalium filiorum opponitur legitimis, significat naturales, & legitimos, §. intestatorum, vers. nec interest infra de hered. qui ab intest. &c.

Quando igitur dictum est inter patrem, & filios naturales, vel legitimos, est ac si dictum esset inter filios naturales, & legitimos, & legitimos tantum, nam etiam adoptiui, qui legitimi tantum appellantur sunt in potestate, vt dictum est.

Nam obstat tertium, dum dicebatur, insufficientem esse hanc descriptionem, quoniam
filius

filius familias liberatus patria potestate acquirit ius in familiam; nam animaduvertere est hinc peculiariter agi de solutione patriæ potestatis, non de acquisitione iuris. Ratio est, quia ponuntur modi quidam peculiares, quibus soluto nexu potest. patriæ, nullum ius quæritur filio. Veluti quoties patitur ipse filius, seu naturaliter, seu civiliter, nam dirimitur ius patris nullo iuris incremento. Et quamvis, dum patitur pater, seu naturaliter, seu civiliter, vel filius dignitate augetur, vel emancipatur, cum dirimitur, ius patriæ potest. vnâ quæritur ius filio, qui sui iuris sit; tamen acquisitio huiusmodi dicitur accidentaliter in hac materia. Nam votum est Imperatori agere de modis, quibus tantum soluitur patria potestas, vt ex inscriptione liquet, &c.

Quot modis soluitur.

Cap. II.

VNiuerfos modos soluendi patriam potestatem ad tres redigo. Soluitur namque.

Morte naturali, vel civili, & Dignitate.

Contrario actu civili. Quorum omnium sua pecuniaria extant capita; De morte naturali, & civili loquitur titulus noster, vsque in §. filius familias, de dignitate vsque in §. præterea. De contrario actu civili in finem vsque.

Obstat alijs modis non recensitis per Iustinianum Imperatorem solui patriam potestatem videlicet: exhæredatione. Nā exhæredatio, aufert vim potissimam patriæ potestatis, idest suitatatem, §. cum filij, inf. de hæred. quæ ab intest. &c. l. i. §. sciendum, ff. de suis, & legit. l. si quis filio exhæredato 6. ff. de iniust. rup. iuncto §. sui autem, infra de hæredit. qual. & diff. ergo malè Imperator nō recensendo exhæredationem inter modos soluendi pat. potestatem.

Responde quamquam exhæredatio perimat vim patriæ potestatis, idest ius suitalis, non tamen aufert omnino patriam potest. Nam, & si suitas pendeat à potestate patris, tamen pendet etiam à gradu proximioris patri, & exhæredatione cessat ille primus gradus, vt in d. §. cum filius, sup. de hæred. quæ ab int. non tamen eo ius familiæ perimitur l. ult.

l. ult. in fin. ff. vnd. leg. vnde exheredatus dicitur consanguineus, l. 1. §. ult. ff. de suis, & legit.

Quomodo solvatur morte naturali, & civili.

Cap. III.

Morte naturali non solum patria potestas, sed vniuersa mortalium tolluntur. Morte quoque civili æquum est; nam cum patria potestas sit pars ciuitatis, vt in princ. supra de patr. potest. qui totum ius ciuium amittit, hanc quoque partem, vt amittat necesse habet, l. quæ de tota 75. ff. de rei vendic. cuius mortis civilis discrimina, inf. in tit. de cap. dim. reddemus.

ob. 1. Obstat primo. Hæres succedit in vniuersum ius defuncti, patria potestas est ius defuncti, ergo hæres succedit in ius patrum.

Responde patriam potestatem esse ius personale, quod ex generatione existit, idque ad heredem non transit argumento, §. finitur, inf. de v. sus. sed necesse est non tantum mori auum verum etiam patrem, vt nexu potestatis soluantur filij.

Obstat secundo. Mors civilis non est par morti naturali. Nam si sum stipulatus à Titio 100. aureos cum morietur; ipse autem deportetur, & ita ciuilitate mortuus, tamen petere prohibeor, sed expectanda est mors naturalis, l. ex ea parte 121. §. in insulam de verb. oblig.

Responde, aut sumus in factio quamuis iure vallato, & tunc naturalis exitus expectandus, factis namque & solutionibus civilis ratio officere non potest. l. ex facto 17. §. ex facto, ff. ad Trebel. Ideo mors civilis non est par naturali. Aut sumus in iure, seu in ijs, quæ sunt iuris, & tunc quia ciuilitate factum repræsentat eundem effectum, ideo mors civilis est par naturali, vt in text. hic, & in l. 1. §. ult. vers. deportatos mortuorum loco, ff. de bon. poss. cont. tab. l. ult. C. de episc. & cleric. & ibi Baldus. Ratio differentie ea est, quod facta sint iuris nature l. 41. de pecul. l. 5. de acq. poss. Conn. lib. 2. cap. 3. ideo in factis, & solutionibus attenditur cursus, & exitus præscriptus à natura. Secus in inuentis iuris civilis, vt in hac materia patriæ pot. hæreditatis, &c. nam tunc

tunc ciuilis mors videtur ad effectū ciuilem instituta, arg. §. minus, ergo infra de hered. quæ ab int. def.

Quomodo dignitate soluatur.
Cap. IV.

§ filius
fami-
lias.

Tantus est quarundam dignitatum honor, vt non patiantur iura eos, qui ad tale fastigium euehantur alieno subijci Imperio. Hæc vna est Patriciatus dignitas nomē ordinis supremi l. 3. C. de consul. lib. 10. ad quam optati ueluti Principis parentes existimabantur, l. ult. C. de emancip. cingulum vero militare, latus clauus, seu senatorius ordo, & consulatus non eximunt à sacris paternis.

Ob. 1.

Obstat primo, auth. quæ de dignit. coll. 6. §. 1. & §. generaliter ubi Consularis dignitas liberat à patria potestate.

Responde hoc iure authet. sed iure digest. de quo nos: non erat tanti Consulatus. Ratio fuit, quia causa publica, & priuata seiunguntur in publicis autem potestas patris non attenditur. l. nam quod 14. ff. ad senat. cōf. Treb. l. filius fa. &c. ff. de his qui sunt sui, vel &c. Non igitur pugnat foris

esse Principem Reipub. Domini vero esse in potestate patris, quia ex diuersis nō fit illatio l. Papinianus 21. ff. de minor. Sed iure nouissimo in maius leuamentum, ac commodū eius, qui consulari præfulget maiestate factum est, vt nexu patrio absoluator, quoniam sunt 12. dignitates in d. coll. 6. vt innuit quoque gloss. in §. filius familias hoc titulo.

Obstat secūdo videri per- Ob. 2.
peram factum, eos, qui summo honore potiuntur patriæ potestatis commodis priuari; quando in emolumentū cum parētum, tūm filiorum sit inuenta pot. pat. vt supra aperuimus in tit. de patr. potest. cap. 2.

Responde, & obserua à pa- Obser-
tria potest. gemino modo liberationem contingere. Primò in liberati emolumentum, & damnum peræquē, vt emancipatis accidit, §. prætereà hoc tit. Tunc enim filius exuit omne ius filij, & suitatem amittit §. emancipati, infra de hered. qual. & diff. Secundò quis dimittitur à potestate patris in commodum tantum, non in damnum sui. Veluticum quis ad sacros ordines promouetur,

tur, cum episcopus creatur, c. vidētes de ætat. & qual. auth. sed dignitas, C. de episcop. & cleric. Simili modo si quis Patriatus dignitatē consequatur §. filius famil. hoc tit. ut in alijs honoribus recensitis per d. coll. 6. const. de dignitatib. §. generaliter. Liberatur enim hæ personæ à potestate in gratiam dignitatis; meritò videtur eatenus liberatę quatenus damnum patriæ potestas esset allatura, Cyn. in l. nepotes §. ff. de his qui sunt sui, &c. Bal. in l. apud hostes §. 1. C. de suis, & leg. l. ult. C. de episc. & cleric. Sed hoc casu filij non dicuntur necessarij, cum ad commodum tantum sub potestate paterna manent, Angel. de Periglis in tract. suit.

Quomodo contrarij actus civili. Cap. V.

Contrarios actus civiles appello omnes, patriam potestatem, quę civilis est, destruentes, non etiam suspendentes tantum. Captiuitas, namque non perimit, sed legis fictione suspendit ius patrium, ut in §. ab hostibus hoc tit. ubi DD. passim de cōmentio legis Cornelie, & iuris post

§ ab hostibus.

luminij, quę tanquam protriata prætereo. Auferunt ergo patriam pot. emancipatio, quę quid sit non laboro explicare cum scribant de ea vniuersi interpretes. De adoptione quoque supra in suo tit. Intellege tamen de ea, quę arrogatio runcupatur, vel quę ab auctore paterno, vel materno fit; nā auctori adoptione ius patris naturalis minimè dirimitur, sed hodiè supra de adoptione l. cum in adoptiuis, C. de adopt. §. sed si pater hoc tit. Hosce actus appello contrarios patriæ potestati ex regula, l. nihil, tam naturali §. 5. de reg. iur.

§. sed si pater.

Obstat primo, superfluum esse, quod ponitur à Iustiniano in §. præterea hoc tit. nam satis erat dicere soluitur patriæ potestas adoptione, quæ fit transitus in aliam familiam: eandem enim naturam in hac materia habet adoptio, & emancipatio. Meritò in Pandectis ponitur titulus promiscuè inscriptus de adoptio. & emancip. &c.

Ob. 1.

Responde in Pandectis misceri cum adoptionib. emancipationes, non quod eadem sint, sed quod idem præstent. Patriam namque potestatem au-

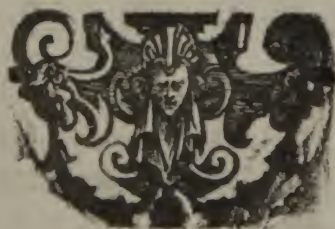
aufert emancipatio, quemad-
modum adoptio. Longè ta-
men distant hæc duo; cum a-
doptio sit naturæ similitudo,
emancipatio relaxatio pat. po-
testat.

Præterquam, quod si eman-
cipatio par adoptioni sit in so-
lutione iuris patrij, est tamen
cum discrimine, nam adoptio
potestatem naturalem soluit,
& aliam affert; Emancipatio
semper soluit, & non affert.
Arrogationi autem in totum
aduersatur; quia Arrogatio
sui iuris homines in potesta-
tem alterius conijcit, emanci-
patio à iure patrio liberat.

Ideò bene Iustinianus, dum
secreuit ab emancipatione a-
doptionem.

Obstat secundo, Non pos- ob. 2.
se solui patriam potestatem
emancipatione, quæ est ven-
ditio liberi hominis, quæ non
permittitur, cū libertatis nul-
la sit æstimatio.

Responde, alienationem li-
beri hominis à lege inhiberi,
ideò disposuit, vt in statum
seruilem prius truderet l. libe-
ros 3. §. 1. de c. dim. id est ima-
gine quadam seruitutis, vt
imaginaria quoque venditio
subsisteret.



IN

Tit. 13

I N TITVLVM XIII. DE TVTELIS.

Biceps erat personarum distributio, quædam in potestate, quædam sui iuris. Hactenus de his, quæ subsunt potestati, seu dominicæ, seu paternæ. Consequens erat aliquid de alio capite attingere, ut liqueat, qui sui iuris sint. Merito scribit Iustinianus, hæcce personas, quæ in potestate non sunt aliena, vel sub tutela, vel sub curatione esse; Demum neutro iure teneri reliquas, sibi que relictas esse, sine alterius personæ sollicitudine, vel cura.

Tria expendenda sunt in hoc titulo ex ratione methodi ca Iustiniani.

Cap. 1. Quid sit Tutela.

Cap. 2. Quotuplex.

Cap. 3. Quibus, & à quibus tutores dentur.

*Quid sit Tutela.
Cap. 1.*

Tutela est vis, atque potestas in capite libero, ad tuendum eum, qui propter ætatem se defendere nequit iure civili data, atque permissa. Ita Imperator in §. 1. tituli nostri concordat l. 1. ff. eo. Sebast. Medic. in tract. definitio. Francisc. Baldui. ad leges 12. tabul. cap. 38.

Dicitur *ius* non, quia detur inuitis, sed *ius*, seu virtus, aut vis animi, seu mēs solida, quæ sarcit lacunas imperitiæ, ac fluxæ ætatis impuberum, §. penult. infra de Attiliano tutor. Additur potestas, ut intelligatur non omnib. virtute præditis, & sensu animi valentibus temere concessum impuberes tueri, sed his tantum quibus leges civili datum, atque permissum est, ut in fine definitionis. Tutela namque munus est publicum civile, nec omnibus datur lege prima, §. ultimo, ff. de mune. &

G ho-

honor. & nos infra aperiemus.

Ob. 1. Obstat primo loco, dum dicitur *poteſtas*: falſum eſt enim tutelam eſſe poteſtatem cū Iuſtinianus in principio tituli noſtri inquit. Ex his perſonis, quę in poteſtate non ſunt quędam in tutela, vel curatione ſunt, &c. Si igitur hi, qui ſub tutela ſunt non ſunt in poteſtate, quomodo tutela poteſtas erit?

Reſponde poteſtatis verbum ſignificationem à ſubiecto uſurpare. In materia pat. poteſt. accipiendum pro infinita, ac ſumma poteſtate iuris vendēdi, vitę neciſque, quod patres familias in liberos, domini in ſervos habent. In tutelę vero definitione poteſtatis verbū ſignificat eam, quę eſt ius prohibendi à pupillo incommoda l. poteſtatis 215. ff. de verborum ſignificatione. Alia igitur eſt poteſtas, quę reſpicit ius capitis, & familię, & hanc non habent tutores. Alia quę reſpicit gubernationem perſonę, & bonorum adminiſtrationem, & hanc habent tutores.

Dicitur in definitione *in capite libero*, ideſt in tutore liberę conditionis, vt linguę

latinę puritas ſubmonet. Servus enim tutor eſſe non poteſt l. 33. de reg. iu.

Obstat ſecundo verba, *in ob. 2. capite libero*, potius eſſe referenda ad pupillum l. 4. ff. de teſt. tut.

Nec moueat linguę latinę uſus; nam Teophilus vertit in caput liberum, ad ſecuritatem, ſcilicet, & præſidium, & cautionem, & vt not. Gell. libro primo cap. 7. præpoſitio, in, apud veteres modo accuſatiuo, modo ablatiuo iungebatur.

Reſponde diſtinguendo, aut verbum liber accipitur, pro libertate reſpectu iuris, & poteſtatis, & tunc verba in definitione reſpiciunt tutorem, qui ſervus eſſe non poteſt. Aut accipitur, prout materia ſubiecta tutelę ſuadet pro ſui iuris, & tunc verba in definitione referuntur ad pupillum, qui cū impubes ſit in patris deſijt eſſe poteſtate Tutoris vero caput nō eſt neceſſe ſui iuris ſit, cū filius familias tutor eſſe poſſit, vt in princ. tit. inf. qui teſt. tut. dar. poſſ.

Subneſcitur in definitione, *ad tuendum eum*, quę verba cauſam finalem deſcribunt, &

& verbum defendere significantius est, magisque proprium respectu tutelæ, quæ à tuendo dicitur, quàm regere gubernare, administrare; nam tutela ad defensionem personæ, nō bonorum dispensationem præcipuè pertinet, l. quia 14. ff. de test. tut.

Deinde dicitur à iure civili data, atque permissa, per l. verbis legis 120. ff. de verbo. signif.

Ob. 3. Obstat tertio, potius videri tutelam iurisperitorum. Nulla enim gens vnquam tutoribus caruit, vt in §. ult. infra de Attil. tut. Imper. apertis verbis ait, impuberes in tutela esse naturali iuri consentaneū est. Igitur tutela erit iuris naturæ, idest secundarij, seu iurisperitorum.

Responde ex frequenti illa distinctionis formula adhibita in conciliandis temporibus, & veteribus, ac nouis iuribus: Ortum scilicet, & materiam tutelæ iurisperitorum acceptum referri, forma verò iuri Quiritum; quæ res in apertum venit ex titulo, & nomine de legitima, de fiducia tutela, & de auctorit. tut. ac curato. nec non amissionem eius muneris per capitis dimi-

nutionem, vt inf. in loco redemus.

Demum in calce definitionis stant verba, *data atque permissa*, quæ, ne putes ambiciosè posita expone *data* propinquis, nam legitima propriè à lege datur; *permissa* verò parentibus, & magistratibus qui dent.

Obstat quarto, in vniuersum contra hanc definitionem, quæ videtur competere alteri, quam rei definitæ, vt patrie potestati. Nam pater dicitur filium tueri l. ult. §. necessitate ff. de bon. quæ lib.

Responde, patriam potestatem non esse principaliter eadem causa inductam, deinde illa verba, *qui propter aetatem se defendere nequit*, satis dilucidam differentiam constituunt inter patriam potestatem, & tutelam. Sicuti inter curam, quæ nō datur propter ætatem tantum sed, & propter furorem, morbum, &c.

Obserua autem tyro hæc, quæ notantur in modum coronidis. hanc tutelam, quæ definita est, esse munus publicum, personale, virile, indiuiduum, quæ breuiter tango, vt tibi vis, & essentia tutelæ apeririatur.

G 2 Est

Est munus publicum, quia datur inuitis, vt infra in tit. de excusat. tut. Nam publica; legitima causa non obtenta; repudiari non possunt l. si quis magistratus 9. ff. de muner. & hon. not. Dd. in l. si quando inuitos 15. C. de testibus.

Dicitur personale munus.

Nam personale munus est administratio Reipub. vel priuati hominis in eius creatione auctoritatem habens sine vlla patrimonij erogatione: nam Rempublicam administrare munus est publicum l. vlt. in princ. de mun. & hon. ad qd quis iure compellitur. d. l. 9. & ob id dicitur priuati hominis intuitu tutelae, quae cum munus sit publicum, tamen eius administratio priuati est, sed habet in creatione publicam auctoritatem vt inf. de excusat. tut. in princ. Nam si de publico auctoritatem non haberet, vnusquisque onus tutelae detrectaret; nec cogeretur inuitus, vt dictum est.

Dicitur quoque virile l. 1. C. quando mul. tut. off. & c. l. vlt. ff. de tutel. nam feminae prisco aeo sub perpetua erant tutela; licet hodie Principis rescripto huius muneris sint capaces l. iure nostro 26. ff. de test.

tut. l. 1. C. quando mul. tut. off. fung. & c. & hoc iure digestorum. Iure vero Codicis alia solennitas excogitata est, vt etiam post impetrationem à Principe factam iure iur. femina debet secundis nuptijs renūciare cum iudicis decreto, & tunc in eius persona tutela locum habeat, quando nulli legitimi tutores supersint l. 2. C. quando mulier, & c.

Demum iure authen. in auth. de haered. ab int. ven. §. ex his coll. 9. ius immutatum est, & non est amplius opus id impetrare; nam tutela à lege matri, & auiae permittitur. Nec non mentio, quae erat de matre extenditur ad auiam. Rursus hoc iure foeminae praefatae praeferruntur omnibus legitimis, & si volunt datiuis, & testamentarijs, nec non sublatum est iuramentum de non conuolando ad secundas nuptias, & sat est sine vlllo religionis vinculo, secundis nupt. Velleiano, & omni alio legis auxilio renunciare.

Demum hoc iure quamquam mater, & auia nomina fecerint cum pup. tamen à tutela non repelluntur, cum alij arceantur auth. minoris, C. qui dar. tut. poss.

Quid

Quid de proauia. Vid. Bar. in l. si quis 11. ff. de testa. tur.

Demum dicitur, indiuidua tutela, quia ab vno exercetur, licet plures tutores dari possint, not. in tit. de auct. tut. vel curat. de quorum beneficijs, vide Myns. & alios ibi.

Quotuplex tutela sit.

Cap. 11.

Olim, vel pupillaris, vel muliebris erat tutela. Gell. lib. 5. cap. 6. hodie gemina tutelæ species est, sed semper pupillaris, ut ex definitione ipsius constat; *ibi data, atque permissa*. Alia data, quæ datiuæ nuncupatur, alia permissa parentibus, & magistratibus, ut dent.

ob. Obstat quadrifariam reperiri diuisam tutelam; alia testamentaria dicitur, de qua in seq. tit. alia legitima, quæ à lege proximioribus agnatis deferatur, ut infra de legit. ag. tut. l. quo tutela 73. ff. de reg. iur.

Tertia fiduciaria locum habens in fratre fratris emancipati, ut inf. de fiduc. tut.

Quarta datiuæ, quæ à magistratibus proficiscitur, ut inf. de Attil. tut. igitur malè ponitur gemina tutelæ species.

Responde sub gemina, distinctione reperiri, aliàs tutelarum species. Imò, & vnicum genus fieri posse, inde persuas species expolitum. Omnis, namque tutela legitima est, quia à lege prodita l. lege obuenire 130. ff. de verb. signif. Cæterum, quia alia à lege immediate venit, ut ea quæ agnatis, patronis, & parentibus, seu fratribus datur, ideò legitima nuncupatur. Alia mediata, id est per magistratus, vel per parentes in testamento; ideò interueniente propinquiori causa velut instrumentali, quæ duplex est testator, & magistratus, meritò eius species pro duplici causa gemina est, & alia appellatur testamentaria, alia honoraria, datiuæ, fiduciaria, &c.

En igitur tutela potest, & bifariam, & pluribus modis diuidi.

Quibus, & à quibus tutores dentur. Cap. 111.

IN hoc capite explicatur. §. *S. permissum* hoc tit. cū duobus §§. seqq. Ex quibus eliceretur est à parentibus duntaxat tutores dari posse, quod intellige à patribus, non à matribus.

G 3 bus,

bus, nec ab extraneis l. impu-
beri 40. ff. de adm. tut. Ratio,
quia tutelæ datio pendet à pa-
tria potestate, l. verbis legis
120. de verb. signif. ideò non
competit nisi patri, non etiam
matri; mater enim filios non
habet in potestate l. nulla fe-
mina, ff. de suis, & legit. §. fœ-
minæ sup. de adop. Tum ex-
traneis hoc interdicitur, ex
maioritate rationis. Dantur au-
tem tutores non temerè om-
nibus. Sed ciuibus Rom. non
seruis, non deportatis, cum tu-
tela sit iuris ciuilis, cuius non
sunt capaces præfatæ perso-
næ l. 17. de pen. ciuibus igitur
Romanis dantur tutores, cum
hisce adiunctis, vt non sint fi-
lij familias, sed sui iuris, id est
si in potestatem patris sui mor-
tuo auo recasuri non sunt, vt
exemplum est in d. §. permis-
sum, nec non impuberes esse
debent, id est minores 14. ann.
si sint masculi, fœminæ mino-
res 12. Ampliatur in filijs, &
nepotibus posthumis, §. cum
autem hoc tit. si modo in ea
causa sint, vt si viuus parentib.
nascerentur, sui hæredes, & in
potestate eorum fierent; id est
si auus dat tutorē posthumis
pater non sit in medio, ita vt si
nascerentur essent sui, & in

potestate aui. Sed obstat plu-
ra.

Obstat primo, dum dictum *ob. 1.*
est, solos parentes posse tuto-
res dare, §. permiff. hoc tit. nā
in l. iure nostro 26. §. vlt. ff. de
test. tut. dati tutores testamen-
to ab extraneis, seu matre, seu
patre filijs emancipatis debēt
confirmari, ergo non est pro-
hibita datio; alioqui lex con-
firmaret actum, quod prohi-
buit.

Responde, alia est tutorum *Obfer-
ua.*
datio iuris, alia facti. Iuris da-
tio est, quæ à lege permittitur,
vt parentibus, & magistratib.
ideò dati ab his non confir-
mantur, & ipso iure tenet da-
tio. Facti ea est cū, vel ex-
traneus, vel pater filio eman-
cipato, qui velut extraneus
tunc est, vel mater antiqua iu-
ris dispositione tutores dat te-
stamento, nam hæc datio iure
non tenet: tenet tamen factio,
id est ex æquitate naturæ arg.
§. vlt. inf. de attil. tut. ideo fa-
ctum est, vt si lex hoc factum
confirmet, teneat datio, sed
actus dicitur vim capere à le-
ge, cū confirmatio iuris sit
potior prima rei origine, vt
no. Dd. in rub. C. qui admitt.
&c. Sed an sit datiuus, vel te-
stamentarius controuertitur.
Sed

Sed non est nostri instituti in quaestionibus moram facere. Quicquid dictum est de matre non explico pluribus. Sed reijcio ad ea, quae abunde dixi in primo cap. huius tit. in fin.

Ob. 2. Obstat secundo, dum dicitur supra Tutores dari ciuib. Romanis, non seruis, non deportatis, &c. nam seruis aliquando tutor datur l. si impuberi 131. in primo responso, ff. de tut. & curat. dat. &c.

Respōde tutorem dari seruo, status controuersia pendente, ita tamen, ut teneat datio si liber sit, facit. l. ei, qui 17. ff. d. tit. ergo non sequitur dari seruo tutorem.

Ob. 3. Obstat tertio, dum dictum est dari filiis sui iuris, id est a patre his filiis, qui mortis tempore sui iuris sint. Similiter omnis alia datio fit filiisfam. obstat inquam tex. in l. ult. C. de senten. pass. ubi tutor datur ad tuendum filiumfam. §. penult. ubi dicitur si pater reuersus ab hostib. sit vitiorum seruus, licet recipiat priora iura, & pa-

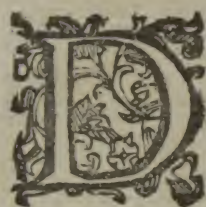
triam potestatem, tamen filius eius sub tutore degere debet.

Responde esse speciale, fauore filijfam. & in odium patris scelestissimi, ne bona omnia dilapidet, ut optimè ea lege expressum est.

Obstat quarto. Si tutores Ob. 4. dantur filiis, qui sunt sui iuris, & tutelae datio pēdet à patria potestate, ut iam diximus l. 120. de verbo. signif. Quomodo potest pater tutores dare ratione patriae pot. quae morte soluitur filiis, qui post mortem non sunt sub potestate? & tamen tutelae datio durat post mortem in annum 12. in foeminis, & 14. in maribus.

Respōde solui patriam potestatem morte; vigere tamen dispositionem tutores dandi, tanquam actum confectum, dum patria potestas vigeat in emolumentum ipsius filij. Ideò, & si filius post fata patris sui iuris sit, tamen ob lubricum gratis sub tutore relicto in vim patriae potestatis re ceter solutae merere cogitur.

I N
 Tit. 13 TITVLVM XIII.
 QVI TESTAMENTO
 TVTORES DARI POSS.



Ixit de his à qui bus dari, & quibus testamento tutores possint. Nunc breuiter restât duo videnda.

Cap. 1. Qui testamento tutores dari possint, &

Cap. 2. Quomodo.

Qui testament. tutor. dentur.

Cap. 1.

Princ.
tit.

Dari possunt tutores personę, tam sui iuris, idest patresfamil. quàm alieni iuris idest filijfamilias. Seruus quoque proprius simpliciter cum libertate tutor datur, & si sine libertate tutor detur, tacitè censetur directam libertatem accipere, & inde tutor esse. Datur seruus alienus sub conditione si liber erit. Datur furiosus, & minor 25. annis, cū conditione cū furere defierit, & cū ætas accesserit.

Igitur summa sit, tutores te-

stamento dari ciues Romanos, siue sui, siue alieni iuris, dummodo 25. annum ætatis impleant, nec non seruos proprios, cum libertate, & alienos sub conditione, nec non omnes personas capaces, per accidēs impeditas sub ea conditione, dum expediantur. Ita elicere est ex princ. tit. nostri, cum duob. §§. seqq. consonat, l. vlt. C. de legit. tut. & l. quarto 32. §. vlt. ff. de test. tut. sed obstant plura.

Obstat primo, quatenus dictum est tutorem posse dari filium familias. Nam regula est, qui ab alio possidetur aliū possidere non potest, l. sic eueniet 21. ff. de adult. l. si seruis 16. ff. de interrogat. act. Sed filius familias à patre possidetur, vt sup. de par. pot. ergo tutor esse alterius non potest.

Responde, tutelam esse minus publicum, vt sup. in tit. de tut. aperuimus in calce primi capitis, & potestas publica actiue, cum potestate priuata pas-

passiue concurrere in eadem persona possunt, quia sunt iura separata. l. antepenult. ff. de his, qui sunt sui, &c. Regula vero, qui ab alio possidetur, &c. exploratissima est in eodē iure, & eadem potestate, nam filius fam. non potest iure pat. potest. habere filium in potest. quia ab alio possidetur. Similiter de seruo, qui seruum habere non potest, &c.

Ob. 2. Obstat secundo. Imò replicationi fit locus ex hac instantia, seu exemplo contrario testamentum est publici iuris, ut no. Dd. in l. 1. ff. de testam. Iul. Clar. 1. senten. & à patria potestate impeditur. Nam filius familias ratione patrie potest. expers est testamenti condendi l. 3. ff. de testam. & l. 6. ff. dicto tit. Igitur vera non est regula superior, publica non impediri à patria potestate.

Respondetur ex sententia, Aldobran. in commen. Impeditur testamētum à patria potestate, quia filius familias in eo non agit, ut publica persona, ut in tutela, ac magistratu, sed ut priuatus; ideò non concurrit regula superior.

Ob. 3. Obstat tertio. Absurdum est, dari tutorem filium familias, quia alteri per alterū ini-

qua conditio infertur, contra regulam iuris. Nam, vel satisfat filius, & praeiudicat patri: patrem namque consentientē obligatio arctat l. 7. de Tutelis, vel non satisfat, & tunc praeiudicat pupillo, quia si male administret, & nihil habeat in bonis, cum pater nō teneatur, pupillum pati necesse est, quod est absurdum.

Responde. Aut filius fam. est tutor testamento electus, & tunc satisfdare non tenetur, ut inf. in tit. de satisfd. censetur namq; bene à testatore optatus; ideò si pater consentiat administrationi filij sui, non tenetur, nisi de peculio, & de in re verso l. Lucius 22. ff. de administ. & pericul. tut. Aut filius familias est datus à lege, & tunc quamuis non consentiat pater, tenetur de peculio. Si verò annuat, in solidum fit obnoxius. Ratio est, quia tutelæ datinae adiungitur satisfdatio, & in tutela satisfdationē exigēte pater filio, vel inuitus consentit l. si quis inter 18. §. Imperator, ff. de excusat. tut. Non est igitur læsio pupilli. Non offensa patris, cui si datur, omne emolumentum acquisitionis filij, æquum est dari aliquid iacturæ, l. secundum na-

naturam, de reg. iu. Igitur potest tutor dari filius familias, nec repugnat patria potestas, aut satisfactio.

Ob. 4. Obstat quarto loco, quoad seruum. Nam regula est eum tutorem dari non posse, qui testamenti factionem non habeat l. testamento 21. ff. de testam. tut. Sed seruus est talis, qui nullam cum iure civili communionem habet l. 33. de reg. iu. Igitur, &c.

Responsio facilis est. Intelligence non dari eum, qui testamenti factionem passivam non habeat, alioqui filius fam. tutor esse non posset. Sed seruus cum tutor testamento datur si proprius est illico consequitur libertatem, ita ut testamenti factionem habeat, nam non prius tutor est, quin sit liber.

Ob. 5. Obstat quinto loco, dum dicitur seruus proprius, sine libertate tutor datus tacite directam libertatem accipere videtur, cum quo concordat l. quero in fin. 32. ff. de test. tut. obstat tamen l. et si 9. C. de fideicommiss. libert. quò loci dicitur; competere fideicommissariam. Igitur pugnant iura ex diametro, ut notant hic interpretes, nam si competit

directa, seruus liber est sine manu hæredis pupilli, & orcinus dicitur libertus, ut sup. in tit. quib. ex caus. man. non licet. Si fideicommissaria à manu hæredis accipit libertatem & ideo fit libertus pupilli. Propterea valde discrepant hæc iura.

Respondet glos. in §. 1. hoc tit. & in d. l. 9. Cuiac. in nor. suis ad hunc tit. Vulteijs, & alij, quorum scitissima dicta non refero, ne legentes, obtundā proferā tamē meum, quale quale fuerit inter tot viros iudiciū. Existimo hanc voluntatis esse questionem positam in coniectura, vel ab euidenti sensu mentis testatoris pendere.

Nam seruo proprio tutore scripto libertatem competere omnes iur. Cons. & omnia iura fatentur. An directa, an vero fideicommissaria competat iurgiū est, quod quidem cum in re non expressa, vel non decisa, sed in casu, qui potest à voluntate testatoris decidi si vno, vel altero modo dādo directam, vel grauando per fideicommissum loqui voluisset, certè decisio iurgij non poterit pendere nisi à consideratione voluntatis testatoris.

Ita

Conciliatio.

Antymonia.

Ita mihi videntur rescribere Impp. Valerianus, & Gallienus in d. l. etsi non scripta 9. C. de fideico. libert. in calce, ubi postquā rescripserunt præfato seruo favore libertatis, & pupillorum dandam libertatem fideicommissariam, addunt (*nisi aliud euidenter defunctum sensisse appareat.*) quasi dicant; Cum nulla ducitur coniectura voluntatis testatoris, eo quia nullum verbum adiecit, nisi seruus meus Verna tu es esto filiorū meorum, vel simili alio modo; tūc favore libertatis libertas competit, licet data non sit; favore quoque pupilli debet esse fideicommissaria, id est dari ab hærede pupillo, ut seruus manumissus sit libertus pupilli. Sed si aliquid expressum sit à testatore, ex quo appareat illum sensisse de libertate directæ, vel de affectu ipsius serui secus est. Ideo nil mirum si in d. l. quæro 32. §. ult. cū quæ consonat Iustinianus hic dicitur competere directam; nam ibi Testator sub proprio nomine appellat seruum suum, imò cum nomine, & cognomine, nec seruum dicit, sed ait Lucius Eros, atque cum coniungit cū alio Tutore liberæ con-

ditionis, ex quib. ducitur coniectura, voluisse testatorē suam manu, non expectato hæredis circuitu competere seruo libertatem.

Quomodo Tutores dentur.

Cap. 11.

Hoc caput secundum est ^{s. ad certum tempus.} secunda pars tituli nostri, & habet formam dandi tutores in testamento. Forma autem reponitur in tempore à lege præscripto. Præscribitur autem trifariam.

Primum est, quando tutor testamento datur ad certum tempus, ut seius in quinquennium tutor esto l. tutor 8. §. 1. ff. eod.

Secundum est ex certo tempore, ut post quinquennium, Caius.

Tertium est sub cōditione. Quod si naus ex Asia venerit simul Sempronius tutor esto. Et interim, dum pendet cōditio iudex supplet: nā quādiu cessat testamentaria, locus fit dativæ l. si quis sub cōditione 11. ff. de testam. tut.

Potest igitur dari tutor testamentario purè, & sub cōditione. Certæ autem rei, vel causæ tutor dari non potest l. certarum

*§. certa
autem
rei.*

tarum 12. ff. de testa. tut. ratio est in §. certæ hoc tit. nam tutor datur personę non rei, non causę. Sed plura obstant.

Ob. 1. Obstat primo. Tutor sub cōditione à Iudice dari non potest l. actus 77. ff. de regul. iur. l. 6. §. 1. ff. de Tutelis, ergo nec à testatore.

Consequentia patet argumento de maiori ad minus, quod negatiuè concludēs est. Euerard. in Top. iu. Nam iudex maior est testatore, cum auctoritate, tūm supplemēto, qui defectum testatoris iudex sarcit, & supplet d. l. si quis sub conditione 11. & tamen iudex sub cōditione dare non potest. Igitur, nec testator.

Responde argumentum de maiori ad minus corruere diuersa hinc inde ratione prolata; cur iudex non det sub conditione, nō est in causa maior auctoritas, vel minor, sed necessitas. Supplet iudex, dum deficit conditio ob necessitatē. Sed si sub conditione, non purē statueret iudex, nemo reperiretur, qui pendente iudicis conditione suppleret. Consultum est in hoc dispositioni testatoris, cuius iudiciū seruandum, & censendum magis expedire filijs cōditionem

à patre appositam, quæ res in iudice considerari non potest.

Rursus responde Tutelam esse actum legitimum in iudice l. 6. §. 1. ff. de Tutelis; ideo non potest dari sub conditione, nam actus legitimi non recipiunt diē, aut conditionem l. 77. de reg. iu. Tutela, autem testamentaria non est actus legitimus, neq; à lege certa datus, aut constitutus, sed permissus, vt in definitione tutelę, & in l. verbis legis 130. ff. de verb. signif. meritò hæc datur sub conditione.

Ob. 2. Obstat secundo, seu fit locus replicationi ex mente Hostiensis in cap. super eo ext. de cond. apposit. in hunc modū. Tutela est actus iudicialis, cum testamentum dicatur sententia l. 1. ff. de testam. Igitur non debet esse conditionalis, sicuti non est datiuā, quæ à iudice datur.

Responde ex mente Cyni Pistoriensis in Rub. C. de testam. tut. Tutoris dationem esse actum legitimum, quialiquando conditionem recipit, aliquando respuit. Recipit in testatore, non in iudice. Ratio discriminis est, quia cū talis actus minus legitimi à testa-

testatore fit propter diei, vel conditionis adiectionem sarcitur à iudice, vt iam diximus. Sed à iudice minus plenè procedi non potest, tum quia datiuà vkimo datur, & non supereslet, qui suppleret, tum quoque, quia iudex, qui aliena facta complet, & corrigit debet esse perfectus, absolutus, & incorrigibilis argum. in autho. de sanctiss. Episcop. §. 1.

Obstat. Obstat tercio, dum dicitur, certæ autem rei, & causæ tutorem dari non posse, vt fundi Tusculani, vel ad litem, vel ad negotiū, &c. concord. l. & si datus 13. ff. eodem; obstat inquam, quia hæreditas, & tutela pari passu ambulant, l. quo tutela 54. ff. de reg. iur. Sed hærede in re certa scripto sustinetur institutio detracta rei mentione l. 1. §. ex fundo, ff. de hæred. inst. Igitur eodem modo in tutela, in re certa constituta, seu data.

Responde, tutelam, & hæreditatem nō in omnibus pari passu ambulare; nam dicta l. 54. intelligitur, vt qui aspirant ad hæreditatem, illi debeant onus subire tutelæ. Sed in hoc differt institutio à tutela.

Ratio discriminis ea est, quia nisi per detractionem rei sustineatur institutio, non potest alio remedio seruari voluntas testatoris, nam quando potest, puta vno ex re certa instituto, & ei dato cohærede certa in re; scriptus in re certa non erit hæres, sed vt legatarius illam rem accipiet, vt penes alium cohæredem tota sit hæreditas, l. quoties 13. C. de hæred. instit. At in tutela, alia via possumus providere pupillis, quia si cessat testamentaria fit locus datiuæ.

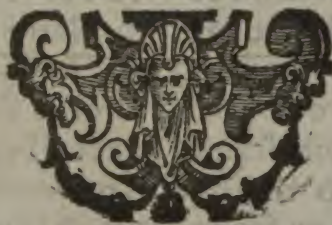
Obstant quarto, plura iura quibus videtur posse dari, immo dari tutorem rei, & certæ rei, l. cum plures 12. §. cum tutor, ff. de administ. tuto. vbi tutor rebus, & moribus pupilli preponitur l. 4. ff. de testam. tut. vbi à matre filio tutor dari non potest nisi prius à se instituto, ratio est, inquit Iur. Conf. quia in re potius, quam in personam tutor detur, l. 15. si tamen, ff. de testa. tut. cum sexcentis similibus allegatis per Accursium, & Doctores hic.

Sed respōde Tutelam personæ dari, quæ cum sit indiuidua, meritò tutela quoque indi-

individa esse debet. Ea propter certæ rei, aut causæ dari non potest; nam ita scindere-
tur tutela, & non personæ, sed rei data videretur, essetq;
vna natura eius, cum cura-
tione.

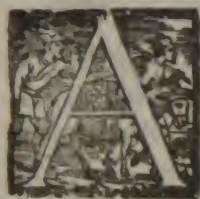
Neque refragantur iura in contrarium allata, nam ad pri-
mam legem 12. respon. dari
rei, seu rebus non principaliter, sed per consequentias.
Non obstat l.4. quia ibi cum

materna tutoris datio nō sub-
sistat ipso iure, dicitur substi-
neri, si hæres instituat, qua-
si sit tutor datus ratione re-
rum suarum. Non obst. l. 15.
nam non diuiditur tutela, sed
administratio, ea ratione,
quia res pupilli erant amplæ,
& longa locorum intercape-
dine disunctæ, ob id propter
emolumentum pupilli diui-
ditur administratio.



IN

IN TITVLVM XV. DE LEGITIMA AGNAT. TVTELLA.



Absoluto tutelae testamentariae tractatu; sequitur legitima. Pro cuius tituli dilucidatione videndum.

Cap. 1. Quid sit Tutela legitima.

Cap. 2. Qui sint agnati, cognatiue, ad quos haec tut. spectat.

Cap. 3. Quo iure, ratione, & ordine eis deuoluatur.

Quid sit Tutela legitima.

Cap. 1.

„ **T**utela legitima est quae, à
„ lege defertur proximio-
„ ribus personis iure civili hæ-
„ reditatem pupillorū, quibus
„ testamento tutor datus nō est,
„ sperantibus. Ita libuit ex lege
instituti nostri tutelam legiti-
mā describere traximus eam
ex substantia tituli nostri, & l.
1. ff. cod.

Diximus à lege defertur,
per tex. in princ. tituli nostri
vbi legitur. Quibus testamēto

tutor datus non est his ex lege
duodecim tabularum agnati
sunt tutores, idem in l. 1. de le-
gi. tut. Vnde, quia à lege defer-
tur legitima appellatur, l. legi-
tima 8. ff. de peti. hæred.

Obstat. Quicquid iudicio ob. 1.
testatoris venit, eo quia lege
confirmetur, dicitur lege ob-
uenire, & ob id legitimum l.
130. lege ff. de verb. sig. Igitur
etiam tutela testamētaria erit
legitima.

Responde, testamentariam
dici improprie obuenire lege,
quia mediata causa testatoris
ab ea confirmatur; legitima
proprie, & immediatē à lege
datur nullo facto hominis; id-
eò præfata lex 130. ait, quic-
quid iudicio testatoris venit,
non improprie dicitur lege
obuenire.

Diximus personis proximio-
ribus iure civili. Nam tutela
prisco quo deuoluebatur agna-
tis, quod agnatorum nomen,
& inuentum est iuris civilis,
vt in secundo capite explica-
bitur, exclusis cognatis, quo-
rum

rum successio est iuris nature, ut inf. de leg. agnat. success. l. quo tutela 74. ff. de reg. iur.

Dabatur, itaq; tutela conjunctionibus personis conjunctione civili, idest per virilem stirpem viris proximioribus, qui agnati vocabantur feminis, & cognatis exclusis.

Ob. 2. Obstat secundo. Fœminæ quoque per virilis sexus conjunctionem iunguntur, & agnatæ nuncupantur. Igitur ad eas debet etiam spectare tutela legitima.

Responde, & si fœminæ agnatæ sint, tamen tutela cum sit officium virile, ut supra ex definitione apparuit l. ult. ff. de tutel. Ideo in hac materia agnati accipiendi sunt ij, qui virilis sexus sunt l. 1. & l. pen. ff. de legit. tur.

Diximus hereditatem pupillorum sperantibus per d. l. 1. & princ. tit. nostri, & d. l. quo tutela de reg. iur. nam cum agnati proximiores aspirēt ad commodū hereditatis, æquū quoque est eos subijci oneri tutelæ.

Ob. 3. Obstat tertio. Cognatos pariter, & Agnatos sperare hereditates pupillorum §. ex his auth. de heredita. ab intestat. &c. nouell. 18. Igitur, pariter

ad onus tutelæ vocabuntur.

Responde exæquationem inter agnatos, & cognatos esse factam iure nouell. sed legi duodecim tab. erat incognitus ordo cognatorum l. 1. ff. vn de cogn. Ideo iure nouissimo exploratum est, tam agnatis, quam cognatis proximioribus tutelæ legitimas. Sed nos descriptionem nostram mutuati sumus ab iure 12. tab. ex præscripto Imperatoris in hoc titulo.

Demum diximus, quibus tutor testamento datus non est per tex. in princ. tit. nostri l. 1. ff. eod. nam quādiu testamentariæ tutelæ locus esse potest, cessat legitima l. si quis 11. ff. de testam. tur. §. quod autem hoc tit. nostro: Vel cū datus est tutor testamento, qui viuo testatore decesserit.

*Qui sint Agnati, & Cognati.
Cap. 11.*

Satis dilucide explicatur ab Imperatore in §. 1. tit. §. 1. nostri, qui sint agnati quive cognati. Nos tamen peculiariora quædam attingemus, non satis aperta tyronibus.

Non lateat primo loco tyronem cognationis nomen in ge-

genere, & in specie usurpari. Quod absurdum non est, nam quoties altera ex speciebus caret nomine, illud à suo genere mutuatur. Vt not. Dd. Cognatio in genere nil aliud est, quam cohaerentia quaedam personarum, quæ per generationem contracta ex eodem sanguine constat, cuius communionem, altera alteri coniuncta est. Sed de hac plenè in tit. de gradibus cognationum, ubi est suus locus.

Agnatio est species cognationis, & nil aliud est, quam quæ per mares, siue virilis sexus personas contingit ex transverso. Vti patruus meus mihi agnatus est, quia mihi coniunctus per masculum, idest per patrem meum, sed ex latere. Habent autem agnati, idem gentilitatis nomen easdem imagines, eandem familiam; ideò agnatio ex virili per latus propagatione est.

Cognatio verò in specie est à matre, nam qui per feminas nobis coniunguntur cognati appellantur, vti filia sororis meæ est mihi cognata, item filia amice meæ.

Calceat secundo loco tyro hæc nomina, tam diuersa non vno, eodemque iure, aut tem-

pore prodita. Nam cognatio est nomen naturæ, & significat in genere humano, quandam sanguinum commixtionem, nec diuidit mares à foeminis l. cum in adoptiuis 10. C. de adopt. ibi in §. sed si quidam §. vlt. hoc tit. §. sciendum inf. de Senatusc. Orphic.

Agnatio verò est nomen fictum à iure ciuili, & lege 12. tab. vt indicat Iustinianus hic, & Iurisconsultus in l. 5. ff. cod. §. vlt. quo separati sunt masculi à foeminis, quia inuentæ sunt familiarum imagines, & gentilitates. Masculi sunt, qui hæc res instituunt, regunt, ornant, & augent. Foemina familiarum caput, & finis dicitur. Ideò factum est, agnationes esse virorum per virilis sexus cognationem, & hosce cognatis præferri, vt bona seruentur in familijs. Merito in §. vlt. tit. nostri scriptum est Agnationem esse iuris nomen, cognationis verò ius non omnibus modis commutari, cum quo consonat, d. §. sciendum de Senatusc. Orphic. Hinc agnatio capitis diminutione tollitur; quia ciuilis cognatio non tollitur; quia naturæ §. penult. sup. de iur. nat. l. iura sanguinis 8. de reg. iur. Agnatio ius familiarum intuetur

H co-

cognatio ius sanguinis .

Ob. Obstat dum dicitur, agnationem esse ius respiciens familiam, & iuris civilis, & ideo tolli, cognationem verò non tolli, quia sit ius sanguinis. Obstat inquam nōne agnatio est ex propagatione sāguinis, & ex commixtione maris, ac foeminæ, vt sup. in cap. i. igitur per d. regul. l. iura sanguinis, nec agnatio auferetur capitis diminutione.

Obser. Responde, & observa. Alia est cognatio nuda naturalis, sine civili. Alia nuda civilis; Alia demum naturalis, ac civilis simul, seu mista.

Naturalis nuda per se est, quæ per foeminas cōtrahitur. Nam in consideratione naturæ (quod spectat ad propagationem) mater sola est, quæ peperit; pater non consideratur, qui est iuris civilis, quem ius civile, idest iustæ nuptiæ faciunt patrem, vt in princip. supra de pat. pot. Civilis pura per se est, quæ legitima appellatur, & quæ per actū purum civilem existit, idest per adoptionem, vt princ. tit. supra de adopt. Naturalis vero, & civilis simul est, cū iustis nuptijs intercedentib. matrimonium initur, tunc est naturalis, quia

foemina parit; est civilis, quia pater quærit familiam, & habet patriam potestatem, &c.

Iura modò, & iuris interpretes partiuntur eam cognationem, quæ naturalis vna, & civilis est, & ita ex ea geminā seriem instituūt, eam quæ per mares fit agnationem dictitant; eam verò, quæ in suis terminis naturæ delitet cognationem vocant in specie. Igitur, qui agnatus est, idest per mares coniunctus, cum coniunctio legitima est, idest ex iustis nuptijs, vt vna sit cognatus necesse est. Exemplo. Titius est iustis nuptijs à patre, & matre susceptus; erit quidem agnatus, agnatione mista, idest agnatus respectu patris sui, cuius familiam habet, & in cuius est potestate, & cognatus respectu matris, cuius habet sanguinem, & coniunctionem naturalem. Sed diuidamus hæc duo, quæ iuncta sunt, videbimus Titium restare agnatum, & agnationem nullum ius sanguinis retinere, quæ mero iure civili nititur. Conuersa rota apparebit Titius cognatus ex nexu tātum sanguinis, & naturæ. Meritò cū ius civile secernit hæc duo; in agnatione nexum sanguinis

nis non intuetur. Eapropter dictum fuit, agnationem tolli capitis diminutione, non autē cognationem. Id est, etsi Titius capite minuatur, cum vna agnatus sit, & cognatus, tunc amisso ciuitatis iure secernitur agnatio à cognatione, & amittitur, illud quod est iuris ciuilis, id est ius familiæ, seu agnatio, & remanet, quod est iuris naturæ, id est ius sanguinis, seu cognatio. Concordat Imperator in tit. infra de success. cognat. in princ. in illis verbis *qua parte naturalis cognatio spectatur*. Nā quoties capitis diminutio intercedit, seu priuatio ciuitatis, vel libertatis, quasi gladio separatur, ac diuiditur agnatio à cognatione, illa amittitur, hæc semper durat.

Quo iure, ratione, ordine tutela deuoluatur. Cap. III.

B Reue hoc caput erit. Nā si de iure quæritur, distinctio fit. Aut iure antiquo, & dic lege duodecim tab. deuolui l. 1. ff. de legit. tut. Si pater familias intestato moritur, agnatorum, gentiliumque in pupillis, eorūque pecunia potestas esto. Aut iure nouissi-

mo, & deuoluitur ex præscripto constit. nouell. 18. §. ex his autem, auth. de hered. ab intest. &c.

De ratione huius muneris nulla dubitatio, nam qui successionem sperant, & tueri bona debent, ne dilapidentur, d. l. 1.

Ordo est, vt nostra memoria proximiores, tam agnati, quam cognati excludant eos, qui longè in gradu distant, nā ad hos solos successio pertinet remotioribus exclusis §. 1. in fin. inf. de success. agnat. vers. non tamen.

Obstat etiam, antiquo tempore leg. 12. tab. post agnatos locum fuisse successioni cognatorum, vt infra de success. cog. sed vbi success. ibi tutela erat d. l. quo tutela 74. de reg. iur. Igitur etiam tempore antiquo ad cognatos onus tutelæ deuoluebatur.

Respōde antiquo iurè leg. 12. tab. pænitus fuisse ignotū ordinem cognationis l. 1. ff. vnde cogn. nec obstat, cognatos succedere eo iure, nā eorum successio nō fuit ex lege, sed prætoris equitate spectantis naturalem rationem, vt in princ. inf. de success. cognat.

Tit. 16 IN TITVLVM XVI.
DE CAPITIS
DIMINVTIONE.



IN §. vlt. sup. explicati tituli dixit Imper. tutelam agnatorum capitis diminutione tolli. Modò, vt res perspicacius appareat, edisserit quid sit capitis diminutio. Videndum.

Cap. 1. Quid sit in genere, & quotuplex.

Cap. 2. Quid maxima.

Cap. 3. Quid media.

Cap. 4. Quid minima.

Quid in genere, & quotuplex.

Cap. 1.

„ **E** St autem capitis diminutio (inquit Imperator)
„ prioris status cōmutatio. Concord. l. 1. ff. eo. Ea; tribus modis accidit; nam, aut est maxima, aut minor, seu media, aut minima, quod Terent. indicat in Eunuc. Principio dico esse liberā, ciuem atticam, meā sororē. Vt enim sunt tres status libertatis, ciuitatis, & familię, ita tres mutationes. Caput igitur pro statu vsurpatur, vt cō-

munis recepta schola probat l. vlt. ff. eo. Ita definitur status permutatio l. 2. ff. de in integ. rest. Sed obstant plura.

Obst. primo ex mente Bar. *Ob. 1.* in l. 1. ff. eo. vitio sam esse hāc definitionem, tanquam alteri quā rei definitæ competere. Nā filius fam. morte patris sui fit sui iuris, & ob id statum mutare dicitur, nec tamen capite minuitur l. 4. §. vlt. ff. ad Senatusc. Maced.

Respondet Accurs. definitionē intelligendā interueniente facto hominis, videlicet, vt mutetur status emācipatione, arrogatione, damnatione, &c.

Secundo respondet Aldobran. capitis diminutio est mutatio prioris status, cū ademptione, vel libertatis, vel ciuitatis, vel familię l. vlt. ff. eo. Sed cum quis sui iuris sit nil ex ijs amittit. Ideò non obst. Nā capitis diminutio est prioris status mutatio, libertatem, vel ciuitatem, vel familiam adimens, vt addit prælaudatus Aldobrandinus. Cui ex mea sententia non fuit opus asci-

Defen-
ditur
Imp.

asciscere, & apponere verba illa libertatem, vel ciuitatem, vel familiam, nam si status definitur, vt hæc tria complectatur l. ult. ff. eod. Merito bene Imperator, dum ait capitis diminutio est prioris status mutatio, idest amissio vnus, vel alterius, vel omnium rerum, quæ per se status complectitur.

Ob. 2. Obstat secundo. Si capitis diminutio est amissio. Igitur quoties augetur status nõ erit capitis diminutio, sed potius augmentio. Attamen cum quis diuino cultui se mancipat, & in sacrum cætum dat nomen, & si mutet statum in melius dicitur capite minui, Dd. in auth. si qua mulier, C. de sacros. eccl.

Responde diuino cultui mancipatum intuitu spiritus statum meliorem cõparasse; non autem respectu status hic definiti. Ius namque testandi amittit, & transit in superioris sui potestatem, Bar. in l. patre 8. ff. de his qui sunt sui, vel &cæt.

Igitur capitis diminutio est amissio, vel in toto, vel in parte status sui.

Ob. 3. Obstat tertio, dum dictum fuit ab Imperatore, triplicem

esse hanc capitis diminutionem, obstat inquam l. 1. §. si filius, ff. de suis, & legit. & l. 5. ff. de var. & extraord. cogn. vbi gemina reperitur tantum capitis diminutio; magna, & minor.

Responde, vt fert communis opinio interpretum, appellatione magnæ maximam, & mediam contineri l. 1. §. capitis ad Senatuscon. Tertyll. l. 1. de vsuf. leg. Ego respondeo in allegatis iuribus, nempe l. 1. §. si filius, & l. 5. non fuisse opus omnem capitis diminutionis speciem explicari; cum agatur de illis speciebus tantum quibus vel consumitur existimatio, vt maxima, & media capitis diminutione in d. l. 5. §. consumitur, vel amittitur patria potestas respectu patris, vt in d. l. 1. §. si filius vbi Bart. Minima namque capitis diminutione patris filij nõ liberantur à patria potestate, sed transeunt in potestatem arrogatoris. Ideo iura præallegata in contrarium non obstant, quando in illis extra propositam materiam de minima capitis diminutione quicquã dictum fuisset.

Quid sit maxima cap. diminutio. Cap. II.

Maxima capitis diminutio est amissio libertatis, & per consequens ciuitatis, & familiae, vt in §. maxima hoc tit. l. vlt. ff. cod.

Tria profert Iustinianus exempla huius maximæ capitis diminutionis.

Primum est serui pœnæ, de quo in l. 5. ff. de var. & extraord. cog. Pœnæ serui dicebantur illi, qui aliquo patrato facinore subijciebantur bestiis, vel in metallum perpetuò damnabantur l. qui vlt. 29. ff. de poen. Ideò serui pœnæ dicti, quod pœna perpetuò sit in caput eorum, tanquam eorum domina. Eapropter si eis aliquid relictum est, vt ignominiosius hoc cedat ipsius, quàm alijs seruis, non quærunt Cæsari, quia pœna iure domina eorum censetur, l. 3. ff. de ijs, quæ pro non script. hab. l. in metallum 12. ff. de iure fisci diximus nos sup. in tit. de iur. person. cap. 4. verbis *dominio alieno*.

Secundum exemplum est libertorum ingratiitudinis vitio laborantium, qui si postu-

lati sint in iudicio, tanquam ingrati ingenio, & conditione seruili recepta ad pristinū seruitium retrahuntur l. 2. C. de Libert. & eorum lib.

Tertium exemplum est eorum, qui ad pretium participandū turpem sui ipsius venditionem faciūt, de quib. nos satis abundè supra in tit. de iur. person. obstant plura.

Obstat primo, dum dicitur, hac capitis diminutione libertatem amitti. libertas est iuris naturæ, vt supra de iure persona. §. 1. & naturalia iura non amittuntur, §. pen. sup. de iur. natu. gent. &c. Igitur malè, &c.

Respōde amitti libertatem iuris gentium, & ciuilem, non iuris naturæ, quæ nunquam amittitur, vt sup. nos in tit. de iur. pers. cap. 3.

Obstat secundo, dum dicitur, maximam capitis diminutionem pati libertos ingratos, qui reuocantur in seruitutem. Nam hoc fieri non potest, cū libertas semel data reuocari non possit, §. eadem lege in fine, sup. de quib. ex caus. man, non licet, & hoc siue iustè, siue iniustè data sit, vt ibi, quod validius stringit.

Obstat, & tertio cōtra hoc, ob. 3. ip.

ipsum tex. in l. 2. C. de operis Libert. vbi, qui manumisit ob ingratitudinis vitium non reuocat in seruitutem manumisum, ergo contra, &c.

Cæterū hæc, & similia non obstant, quominus exploratū sit, liberos ingratitudinis nota inuitos iugum seruitutis recipere; nam libertas data seruis habet obsequium in patros, vt in tit. C. de obseq. patro. præst. At qui tanti muneris gratiam detrectant veluti ad seruitium instituti à natura ipsa, vt inquit Arist. Polit. primo ingenium seruire recipiunt, vt in l. 3. C. de Liber. & eorū lib. & à statu libero detruduntur, quo stante contraria tolluntur.

Ad primum responde, libertatem semel datam respectu dationis, quæ siue vitiosa sit, siue non, fauore tantum libertatis non reuocari. Sed non respectu ingratitudinis, de qua tot iura apertè loquuntur.

Ad secundum, responde in d. l. 2. eum, qui manumisit non fuisse vsum liberalitate; nam necessitate adaectus, quia sub conditione datus erat seruus, vt manumitteretur dedit ei libertatem, ideò ingratitudi-

ne nō reuocatur. Nam ingratitudo est contraria liberalitati; ideò vbi non est liberalitas, ibi nec ingratitudo verè dici potest l. si quis hac 13. ff. de oper. libert.

Quid sit media capitis diminutio. Cap. III.

Media, seu minor capitis diminutio est cum ciuitas amittitur, libertas verò retinetur, quod accidit ei cui aqua, & igni interdictum est, vel ei, qui in insulam deportatus est. Ita Imperator in §. minor hoc tit. concordat. l. ^{s. mi-} vlt. ff. eod. ^{nor.}

Aperiendum, quid sit aqua, & igni intercedere, & quid deportare.

Sciant tyrones, prisca Romanorum memoria alicui criminis atroci obnoxios, veluti indignos humano cætu, vt cogerentur abire è ciuitate, ne alios criminis cōtagione corrumpere, solitos fuisse omnibus vitæ commodis destitui. Commoda autem humanæ vitæ; assertore Tullio lib. 2. offic. sunt non prohibere aquam profluentem, & pati ab igne, ignem capere. Quā rem non obscure Aegyptij sub

H 4 aquæ

aquæ, & ignis hyerogl. prodidere. Nam (vt Pier. Valer. est auctor) in nuptijs duo vasa aque, & ignis pro forib. vtriusque sponsi posuit antiquitas, concord. l. penult. ff. de don. inter vir. & vxor. vt ex aquæ, & ignis symbolo humanæ vitæ commoda inter sponfos communia innueret.

Quod ex sententia Plutarchi futuræ generationis fuit, omen, alterum agens, patiens alterū. Merito interdicebantur aqua, & igni nocentes, vt nil emolumenti sentirent ex humana societate, nil ipsis daretur, nil iniungeretur. Firmianus quoque libro 2. diuin. inst. cap. 10. ait Exules aqua, & igni interdictione multatos fuisse, quia videbatur nefas homines, quamquam malos interfici: Interdicto igitur eis vsu earum rerum, quibus vita constat humana, perinde habebantur hi, qui eam sententiam exceperant, ac si morte multati essent. Vita namque ex aque, & ignis elemēto constat, Ouid. libro primo, Metamorph.

Quippe ubi temperiem sumpsere, humorque, calorque concipiunt et ab his oriuntur cuncta duobus.

Quod Alex. ab Alex. li. 2. cap. 5. confirmat.

Hæc de aquæ, & ignis interdictione.

Deportatio autem est pœna, non dissimilis ab aquæ, & ignis interdictione; Illaq; antiquata, hæc in vsu esse cepit. Deportare ex mente Asconij Pediani est portare, vt locus mutetur l. 2. ff. de penis. Amā dabatur enim nocentes in loca deserta in perpetuū. Hinc liquet diffidium relegationis, & deportationis; hæc in perpetuum, illa ad tempus.

Deportatus compedibus iunctus, & nauigio impositus à seruis publicis constitutam in solitudinem auehitur. Relegatus intra præscriptū diem excedere iubetur. Ille inter viuos non recensetur. hic ciuitatem, bonaque sua retinet.

Igitur capitis diminutio minor, seu media ciuitatem, & familiam aufert, non etiam libertatem.

Obstat l. cognitionum 5. §. ob. consumitur, ff. de var. & extraord. cog. vbi Callistratus ait, consumi existimationem quoties magna capitis diminutio interuenit, idest cum libertas adimitur, veluti cum ab aqua, & igni interdicitur, quæ

in

*Anty-
mentia.*

in personā deportatorum euenit.

Siue igitur Callistrati oratio coniunctim, siue disiunctim legatur, pugnat cum Imperatore in §. minor. Nam si coniunctim, vt sit exemplum superioris dicti, malè quia aque & ignis interdictio nō est maxima, sed media capitis diminutio, si autem legitur disiunctim, vt respōdeat tantū illi orationi, quæ ait cum libertas adimitur, veluti, &c. malè, quia ex aque, & ignis interdictione libertas non amittitur.

Pluribus respondet glos. & interpretes hic, omitto vniuersa, quæ pœnes alios leguntur, & meum profero iudicium. Eius enim sum mentis, vt si cum suis interpunctionib. legatur oratio Callistrati tantum absit, vt pugnet cum Imperatore, vt confirmet. Callistrato mens fuit nudandi casus, quibus consumitur, quibus velæditur existimatio. Minuitur (inquit) cū circa statum dignitatis plectimur, & exemplum affert relegatorum. Ex quo liquet minui existimationem, & si capitis diminutio non intercedat, concordat §. seruus autem in fine hoc titulo. Rursus ait cōsumitur quo-

Conciliatio.

ties capitis diminutio interuenit, quod notissimi iuris est. Deinde, vt augeat orationem suam, non solum consumi asseuerat per maximam capitis diminutionem, sed etiam per minorem, seu mediam, quod maius est, & huius minoris capitis diminutionis exemplum subiungit vnicum. Igitur, ita legendus est Iur. Cons. Cōsumitur verò, quoties magna capitis diminutio interuenit, id est, cū libertas adimitur; veluti cū aqua, & igni interdictur, quæ in persona deportatorū euenit. Considera verbum, veluti, post duas interpunctiones, aliud exemplum constituere diuersum consumationis existimationis, & significat idē, quod *sicuti etiam, sicuti quoque*. Vt sensus sit Iur. Cons. consumi non solum per magnam, quod notissimi iuris est, sed etiam, vel *veluti*, aut *sicuti* per aquæ, & ignis interditionē, vel deportationem, id est mediam capitis diminutionem.

Quid sit minima capitis diminutio. Cap. 1 V.

Minima capitis diminutio est cū ciuitas retinetur,

retinetur, & libertas, sed status hominis mutatur.

Quod accidit his, qui cum sui iuris fuerint, ceperunt alio iuri subiecti esse, vel e contra si filius familias emancipatus fuerit est capite minutus Ita Imperat. in §. minima hoc tit. Iur. Conf. in l. ult. ff. eo. Status igitur, seu familia, seu agnatio per hanc minimam capitis diminutionem minuitur. Id est arrogatione, vel emancipatione. Hac autem capitis diminutione cognatio non tollitur. Maxima vero ius quoque cognationis perit §. quod autem hoc titulo, sed obstant plura.

§. quod
autem.

Ob. 1. Obstat primo l. 1. §. capitis diminutio, ff. de Senatusconsult. Tertyll. ubi Vlpianus ait, Capitis hanc minutionem, saluo statu contingere, ideo non auferre legitimam hereditatem. Si ergo saluo statu contingit. Definitio capitis diminutionis, quæ est mutatio, seu amissio prioris status, non competit huic minimæ. Ideo minima propriè non erit capitis diminutio.

Responde, minimam capitis diminutionem, saluo statu contingere, non quia prior status non mutetur, verum, quia

si amittitur status, seu agnatio, seu familia prior, posterior acquiritur, uti arrogatione, qua acquiritur agnatio arrogatoris, & emancipatione perditur status familiae, & fit sui iuris.

Vel responde, saluo statu contingere, id est saluo statu publico ciuitatis, & libertatis, non familiae.

Obstat secundo, dum dicitur, emancipatione mutari statum, seu familiam: nam filius familias cum emancipatur sui iuris fit, & retinet, idem gentilitium, easdem imagines, & agnationes §. præterea supra quib. mod. ius pat. pot. sol.

Ob. 2.

Responde, antiquitus emancipationem per imaginarias venditiones celebrari; ideo in statum seruilem coniectus filius familiam amittebat d. §. præterea.

Vel responde Agnationis triplex ius esse, nominis, pecuniæ, & sacrorum, quæ omnia adoptione ex præscripto, §. sed hodie sup. de adopt. amittuntur. Ideo filius familias sui iuris factus, non dicitur amplius in sacris paternis l. ult. C. de inoff. testam. l. ult. §. ult. C. de bon. quæ lib.

Nota.
Agnationis
ius triplex.

Nam lege 12. tabul. hæres filius

filius familias eadem domi sacra colebat, quæ pater. Emancipatione autem, cum cætera perdantur, solius nominis ius retinetur. Igitur emancipatus omnia perdit, puta sacra, & pecunias, præter nomen, seu familiam. Eapropter cum de familia agitur ius habet l. peto 69. in fin. de legat. 2.

Ob. 3.

Obstat tertio, dum dicitur per minimam capitis diminutionem non tolli cognationem, sed benè per maximam §. quod autem hoc tit. l. 7. ff. vnde cognat. Obstat inquam, quia cognatio est naturalis, & propterea nulla capitis diminutione tolli potest, ideò in nuptijs etiam seruilis cognatio spectatur l. adoptivus 14. §. idem tamen, ff. de rit. nuptia-

rum, concordant ea, quæ dicta sunt sup. in titulo de legitimat. tutela cap. 2.

Responde, & observa, aut ^{Obfer-} ^{ua.} ^{§. quod} ^{autem.} cognatio accipitur, prout hic materia subiecta suadet, quoad successiones, & tutelas, & reliqua iura civilia l. 1. C. de hered. inst. l. 1. in fin. ad Tertyll. & tunc cum civilis sit, maxima capitis diminutione tollitur, nec non media, nam maxima tollitur etiam ius gentium. J. quidam sunt serui 17. de pen. Si verò consideretur cognatio per se nuda naturalis nullo iure inspecto, prout est ius sanguinis, & tunc cognatio non tollitur, sicuti nec libertas pura naturalis, ut docui supra in titulo de iur. personar.



IN

IN TITVLVM XVII.
DE LEGITIMA
PATRON. TVTELLA.



Rima tutelæ legitimæ specie explicata, idest tutela Agnatorū: reliquis operatur Iustinianus, & tutelam patronorum aggreditur, vnicæque periodo (vt sic dixerim) absoluit. Nos quoque vnico capite contenti erimus dispicientes.

Cap. 1. Quid sit Tutela legitima patronorum.

Describo in hūc modum, vt ea sit, quæ legis interpretatione per consequentias hæreditatum defertur patronis. Elicio ex l. 3. de legit. tut. & ex medullis tituli nostri.

Diximus *legis interpretatione*, quia antiquo iure legis 12. tabul. nil fuit de hac tutela expressum, sed quorundam prudentum interpretatione, quorum scita pro lege custodiri caperunt l. 2. §. his legibus latis, ff. de iur. iur. inoleuit ex mēte, l. scire leges 17. ff. de legibus.

Diximus, *per consequentias*

hæreditatum, mutuati hoc à l.

3. ff. eodem, vbi hæc eadem verba leguntur, & innuūt argumentum, quo ducti fuerint veteres Iurisconsulti interpretantes legem 12. tabul. argu. nempè è consequenti per lege quo tutela 74. de regul. iur. Nam si quò tutela ibi hæreditas, vel vbi hæreditas, ibi tutela, libet ita argumentari.

Patronis datur consequēs, idest hæreditas libertorum, ergo, & antecedens tutela. Id eò in d. l. 3. & in descriptione nostra dictum est per consequentias hæreditatum. Habet autem hæc regula suam equitatem per regulam l. 6. secundū naturam, de reg. iur. quam innuit tex. noster, dum ait. Eo enim ipso, quod hæreditates libertorum, libertarumque, si intestati decessissent iusserat lex ad patronos, liberosve eorum pertinere, crediderunt veteres, voluisse legem, etiam tutelas ad eos pertinere, & rationem addit: quia plerumque, vbi successionis emolumentum

l. 3. ff. de legi. 141.

mentum est, ibi tutelæ onus esse debet, adverbium plerūque stat propter feminas, quæ licet libertorum hæreditates habeant, tamen eorum tutelam non suscipiunt.

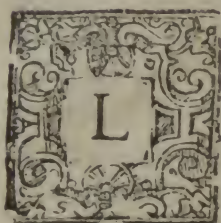
Obstat, dum dicitur patronis devolui libertorum successionem; nam si ciuitate donati sint, ex quo manumissi, habent agnatos, cognatos, & familiam. Ideo æquius videbatur, libertis suos agnatos suc-

cedere, vel proximiores affines, & etiam hos ad tutelæ onus vocari.

Responde ad hereditatem intestati liberti vocari patronum, cum libertus hærede nullo suo relicto decedit non condito testamento; idè æquum est, patronum succedere, & onus subire. Sed de hac re pluribus in tit. infra de success. libertorum libro 3. titulo 7.



Tit. 18 IN TITVLVM XVIII.
DE LEGITIMA
PARENTVM TUTEA.



Legitimā agnatorū tutelam verbo legis, 12. tabul. expressam, patronorū mente comprehensam fuisse diximus: sequitur modò legitima parentum, neque verbis, neque mente prodita, sed ad exemplum instituta, quemadmodum breuissimus, §. enarrat; pro cuius dilucidatione videndum.

Cap. 1. Quid sit hæc parentum Tutela.

Tutela parentum legitima est, quæ patronorū imitatione, quasi à lege deuoluitur parentibus in filios solenniter emancipatos. Elicitur ex tit. nostro, & ex l. 3. §. 1. de legit. tut.

Diximus *patronorum imitatione*; nam si pater filium emancipauit impuberē, si tertium manumississet eius hæres erat, eo modo quo patronus serui manumissi; nā in statum seruilem videbatur coniectus

filius, ideò imitatione nititur, hæc tutela.

Diximus *quasi à lege* per l. 3. §. ult. C. cod. & l. 3. §. ult. ff. de legit. tut. Nam cum ex edicto prætoris eadem iura tribuantur parenti, qui emancipauit, quæ tribuuntur patrono in bonis liberti, fuit consequens, ut etiam tutela tribueretur, quæ cum descenderet magis ex prætorio iure, quam lege 12. tabularum, primum dicta est quasi à lege, idest sustinere vicem legitimæ.

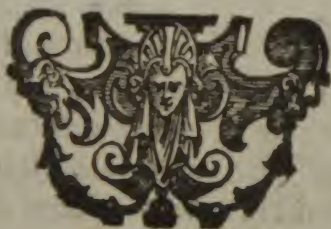
Obstat huic rei debere potius dici fiduciarium, cum ex fiducia emancipationis oriatur, ut iam dictum est.

Responde interpretaciones veterum iuriconsultorū pro iure civili esse retentas, §. responsa supra de iur. nat. gent. & car.

Meritò huius rei respectu legitima nuncupatur, non quod ex lege sit, sed ex veteri illo iure lege secunda, C. ad Tertyll. ad exemplum legitimæ instituta.

Di.

*Solēnia eman-
cipatio-
nis.* Diximus in filios solenniter emancipatos per l. 1. & tit. tor. ff. si quis à parent. fuer. man. Nam formula emācipationis hæc fuit; Vt pater filiū suum alicui dicis causa venderetur, idest, vt diceretur; ab eoque aliquot nummos acciperet, ac tum emptor hominem illum sibi venditum manumitteret, quod cum iterum, ac tertio factum esset, eueniebat, vt ex lege Romuli filius è potestate paterna exiret, is autem, qui eum manumiserat patronus eius efficeretur, ac proinde patronatus iure ipsius intestato mortui, quasi liberti hæres esset. Cautio autem à Iurifconsultis de fiducia prodita est, vt scilicet post duas venditiones totidemque manumissiones pater iam, ita filium venderet, vt sibi vicissim ab emptore reuēderetur, at tum ipse manumitteret, vt eius intestato morientis hæres fieret, quo casu contracta fiducia dicebatur filius manumissus, &cæt.



IN

Tit. 19 IN TITVLVM XIX.
DE FIDVCIARIA
TVTELLA.



HAEc tutela non verbis, nō mente, neque exemplis nititur aliorū, sed fide duntaxat; ideò fiduciaria appellatur. Videndum.

Cap. 1. Quid sit fiduciaria tutela.

Cap. 2. Quæ sit differentia inter liberos patroni, & parentis manumissoris.

Quid sit fiduciaria Tutela.

Cap. 1.

ESt potestas à fide nata, legis auctoritate delata fratri perfectæ ætatis, ad tuendum fratrem impuberē emancipatum.

*Princ.
it.*

Diximus à fide nata, non enim est, vt legitima agnatorum, neque ex verbis, aut mente, aut ad exemplum, sed in fide fratris reponitur, nam neq; successionis emolumentum, neque familiæ ius est cōmune cum fratribus altero emancipato, altero in familia

manente l. si quis 1. de testat. Nec in obligationē emancipationis hoc fit l. 1. de testat. quando gratitudo emancipationis à patre acceptæ nulla fratrib. debeat. Acquum ergo fuit hanc tutelam fiduciariā appellare; quia si mors vitæ finem faciat patri duob. filijs relictis maiore 25. annis in potestate, minore 14. emancipato, tunc lex fidei fratri maiori, vt scilicet nemo eo fidelius, nemo accuratius tutelam fratris sui impuberis sit administraturus. Quæ quidē spes non ob successionis commodum extinctum manumissione, sed ob nexum sanguinis in lege viget. Cæterum hodie sublato emancipationis, & patriæ potestatis discrimine, cū frater fratri etiam emancipato præ agnatis familiæ remotiorib. ex lege succedat, cōsentaneum est, hanc tutelam legitimæ nomen sortiri posse. l. fratrum 4. C. de legit. tutor.

Diximus, *perfectæ ætatis*,
per

per l. 4. ff. de legit. tut. nam fra-
ter solidum viginti quinque
annorum debuit obtinere, vt
§. vlt. tutor sit §. vlt. hoc tit.

Obstat tutores legitimos
posse esse minores 25. annis,
vt obseruat Cuiac. ex veteri
Cod. lib. 17. obseruat, cap. 28.
& §. item ex Senatusconsulto
vers. idemque permisit tit. 11.
Obseruat etiam Giphani. hic.

Responde, nouo iure om-
nes debere esse vigintiquin-
que annorum ex const. Iusti-
niani l. vlt. C. de legit. tuto. &
hoc est, quod ait, nostra con-
stitutio, & infra §. item maior
de excusat. tut. quare in l. 4. &
l. si reliquero 8. ff. de legit. tut.
Tribonianus hæc verba con-
stitutionis *si perfecta sint ata-*
tis interpoluit, quod ab alijs
est obseruatum.

Quæ sit differentia inter libe-
ros patroni, & paren-
tis manumissoris.

Cap. 11.

Iustinianus hic subobscurè
discrimina hæc significat
cur, scilicet liberi patroni li-
bertorum sint tutores legiti-
mi, liberi verò parentis manu-
missoris non legitimi, sed fi-
duciarij.

Discrimina autè reperiu-
tur, & iure, & ratione diuer-
sa.

Ius diuersum, quia de patro-
ni liberis lex est expresse vo-
cans ad tutelam, vt sup. inno-
tuit.

Nulla autem lex vocat fi-
lios manumissoris, tum quia
legitima tutela, vtrò citroque
eorum est, qui capite diminu-
ti non sint l. 1. ff. vnde leg. l. 5.
ff. vnde cogn. vbi emancipati
fratres ad fratrum non eman-
cipatorum hæreditatem, vt
legitimi non vocantur, sed vt
cognati. Quare illi legitimi, hi
non.

Diffimilis ratio est. Nam
libertus, si à domino mancipa-
tus non esset in manum libe-
rorum domini peruenisset, &
his, vt seruus omnia quæreret
vt inf. per quas pers. nob. acq.
Nil mirum igitur. Si hos tan-
quam patronos agnoscere te-
neatur, quos dominus habi-
turus esset si pater non manu-
misset. Filij autem, neq; an-
te emancipationem sunt in bo-
nis patris, vt serui ante manu-
missionem, nec filius patris
mortuo patre recaurus est in
potestatem fratrum etiam si à
patre non manumittatur. Sed
sui iuris efficeretur. Nil itaq;

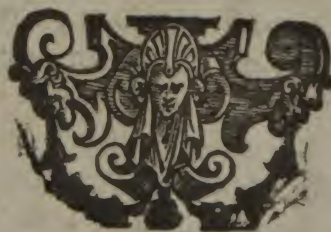
1 fra-

fratribus debet, ex quo emancipatus est, nam post fata parentis, emancipatio nihil confert huic filio, qui sui iuris fuisset, & si emancipatus non esset. Præterea multa reperiuntur discrimina inter filios patris manumissoris, & patroni: quia patria potestas, utpotè personalis non transfertur ad hæredes, sicuti ius patronatus: meritò plus iuris est in filiis patroni, quam parentis. De qua re satis prolixè disputant Doctores.

Obstat, dum dicitur tutelam hanc fiduciariam appellari, non legitimam, quia nisi frater emancipatus esset in potestatem alterius fratris recasurus non esset. Obstat inquam nam si nepos ab auo manu-

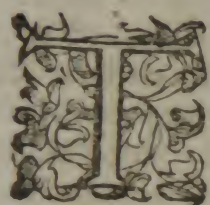
mittatur, is nisi emancipatus esset post mortem aui recideret in potestatem patris. Igitur legitimus tutor appellandus pater, non fiduciarius. Hic enim non tantum de fratribus sed de patre sermo est, ut in princ. tit. huius ibi, nam si parens, &c.

Responde, regulam limitari hoc casu, nam verum est intuitu aui manumittentis nepotem, cum pater postea filij emancipati tutor existat, legitimus poterit appellari, nam ad eum spectat successio, cum contracta fiducia auus emancipationem celebrauerit. Sed ob vnicum dissimile exemplum regula non fuit subuertenda, ut notant passim interpretes.



IN

IN TITVLVM XX. DE ATILIANO T V T O R E.



Etia tutelę species sequitur, cui datuę, seu Attilianę, seu honorarię nomen cuius aperietur natura, si ex solemnī nostro in vestigabimus.

Cap. 1. Quid sit.

Cap. 2. A quibus detur.

Cap. 3. Quibus casibus.

Quid sit Tutela Attiliana.

Cap. 1.

Atiliana tutela ea est, quę magistratu constituitur ob destitutū tutore pupillum, vel pēdente conditione, aut statu tutoris. Elicitur ex §. ex hoc iure hoc tit. nostro, & l. si quis sub conditione 11. ff. de test. tut. cui nomen Attiliana ab Attilio Calatrio Consule, quo interrogante lex facta est de tutoribus dandis, vbi nullus alius existat, id est nullus sit datus testamento, aut lege, vel si datus sit testamentum, aut lege, & impediat. Ideo diximus in descriptione ob destitutū tuto-

re pupillū, nam Attiliano tutori fit locus in subsidium, seu defectum aliorum.

Obst. dum dicitur à magistratibus dari; nam ius dandi tutores non competit magistratibus l. muto 6. §. tutoris, ff. de tutelis est enim meri, & misti Imperij, vt Bar. not. ideo non cōpetit nisi legi, vel Principi, vel his, quibus specialiter est à lege permissum, l. nec mandante octaua, vbi glo. ff. de tutor. & curator. dat. ab his.

Respondet Baldus. tutoris dationē, neque Imperij esse, neque iurisdictionis, sed ei soli cōpetere, cui nominatim hoc dedit, vel lex, vel Senatusconsultum, vel Princeps, vt intelligamus, dationē tutelę esse merę nudęque potestatis, quę à lege datur, vt si lex patiatur etiam priuato competat, veluti parenti, nec cuiquam aliter competat, quā si lex permittat. Imperium, & iurdictio ad magistratum pertinet, at magistratus, cum dat tutore non id agit tanquā iudex, sed tan-

1 2 quam

*Princ.
tit.*

quam is cui nominatim id à lege concessum est, vt etiam si nihil haberet imperij, aut iurisdictionis æquè posset tutorem dare. Huius rei exēplū est in Tribunis, pēnes quos nulla erat iurdictio, & tamen tutoris dandi potestas. Contra Præses Prouinciæ, licet omni iurisdictione, merique imperij iure munitus, tamen tutoris dādi potestate destituebatur, nisi certa lege indultū fuisset. Reliqua verba descriptionis nostræ nudātur in seqq. capp.

A quibus detur. Cap. I I.

Distinguendū ex præscripto dogmatis Iustiniani, aut iure antiquissimo, aut iure nouo, aut nouissimo, iure vetustissimo dabatur Romæ à Prætorē Urbano, & maiore parte tribunorū plebis ex lege Attilia, in Prouincijs verò à Præsidib. ex lege Iulia, & Titia.

Iure nouo (assertione Trāquilli) Cl. Cæsar primū constituit, vt pupillis extra ordinem tutores à consulibus ex inquisitione darentur l. i. ff. de confir. tut. Deinde Antoninus Philosophus (vt Capitolinus testatur) tutelarem Prætozem instituit, vt diligentius de tu-

*s. sed
ex his
legib.*

toribus inquireret, nam superiores leges de cautionibus, ac de compellendis tutoribus nihil expresserant, idē commodior visa est hæc tutoris dandi potestas. Quo iure variatum est: nam moribus, & consuetudine receptum fuit (hunc sensum habent verba Imperat. *hoc iure utimur*) vt Romæ Præfectus Vrbi, vel Prætor secundum suam iurisdictionem, in Prouincijs autem Præsides, vel magistratus iussu præsidum ex inquisitione tutores creent. Inquisitio autem trium rerum erat.

*s. sed
hoc iure.*

Primò, an tutor moribus esset honestis, & integris.

Secundò an locuples.

Tertiò an se ingessisset, nā qui vltro alienæ rei se ingerit suspecti notam incurrit l. scire oportet 2 l. ff. de tutor. dat. ab his.

Quartò, an pecunia tutelā ambiisset; hinc longè magis suspectus d. l. scire oportet. De inquisitione in l. 2. & 7. de confir. tut.

Iure autem nouissimo ex Iustiniani cōstitutione, quæ nusquam reperitur, constitutū est vt nō expectata iussione præsidum, si facultates pupilli, vel adulti, vsq; ad 500. solidos

*s. nos
autem.*

va-

valeant, defensores ciuitatū, vna cum Episcopo vocatis alijs magistratib. legitima cautione præstita periculo eorū, qui eam accipiunt tutores, & curatores creent. Ita demum, vt finita tutela, idest cum puberes esse ceperint filij, qui sub tutela erant, ratio administrationis à tutoribus redatur.

Ob. 1. Obstat primo, contra illud, quod dictum est, iure vetustissimo dari tutorem à Prætorè Urbano; nam. Prætor tutorem facere non potest, cum non possit ea, quæ sunt iuris ciuilis, quos autem, inf. de bonor. poss. & tutela, sicuti hereditas est iuris ciuilis, vt sup. in definitione tutelæ.

Responsio est facilis. Prætor non sua vi, sed ex lege tutores dabat. Ideò subiungit tex. in princ. tit. nostri ex l. Atilia, &c.

Ob. 2. Obstat secundo, quod spectat ad caput de nouo iure, vbi dictum est, prætorem dare ex sua iurisdictione; obstat quia tutelæ datio non est iurisdictionis, sed competit ex lege, vel Principe, vt iā dictum est.

*Intelle-
tus S.
sed hoc
iure.*

Respōde verba intelligenda nō quasi Prætor det vi suæ

iurisdictionis, sed de iurisdictione sua, hoc est de iurisdictionis suæ territorio, quasi dicat Imperator Prætoris potestatem in tutore dando ultra limites iurisdictionis suæ non se extendisse argumento l. ius dandi 3. ff. de tut. & curat. dat. &c.

Obstat tertio, dum dictum *Ob. 3.* est, magistratus iussu præsidū tutores dare. Nam si iussu, igitur tutoris datio mandatur. Si mandatur, non est legis, sed eius, qui mandat l. i. ff. de off. eius cui mand. est iurdictio, not. etiam gl. in d. §. sed hoc iure.

Responde, iussum non accipi pro mandato, sed pro admonitione, nam magistratib. municipalibus cōcessa est admonitio, ergo admoniti hanc potestatem expediebant l. i. §. magistratus, ff. de magist. conuen. l. Lucius 46. §. testamēto, ff. de admi. tut. Deinde, quod dicitur, quod legis est mandari non potest, cum hoc temperamento accipitur, nisi lex ipsa mandandi potestatem concessit. At tutelæ datio est legis non igitur potest mādari, absque legis cōsensu, vnde à contrario si lex consentiat, vt mandetur, poterit mandari.

Quibus casibus tutor datur.

Cap. III.

*S. sed,
et si te-
stamen-
to.*

Quatuor exponuntur ca-
sus ab Imperatore in §.
sed et si testamen-
to hoc tit. quibus tutor datur
à magistratu Principis, vel le-
gis auctoritate.

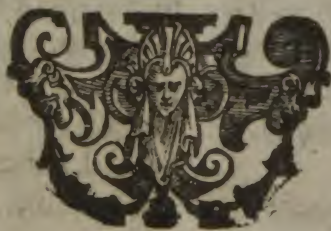
Primus est si pupillus om-
ni alio tutore sit destitutus,
quod in descriptione signifi-
cauimus.

Secundus casus si testamen-
tarius sub conditione, vel ex
die datus sit; pendente condi-

tionem, vel adueniente tempo-
re suppletur à lege.

Tertius si hæreditas nondū
adita sit. Absque aditione, vt
legata non subsistunt, ita nec
tutelæ l. nemo. 9. §. ult. ff. de te-
stam. tut. l. Papinianus §. §. ult.
ff. de inoff. testa. vnum tamen
adire sufficit, nec expectanda
omnium aditio.

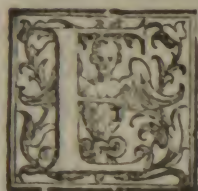
Quartus si tutor hostili ma-
nu detineatur. Vt iura postli-
minij tutori intacta maneant,
& interim pupillus tutelæ be-
neficio non fraudetur. Legis
auxilio datur interim tutor,
qui datius nuncupatur.



IN

135

IN TITVLVM XXI.
DE AVCTORITATE
TVTORVM.



Legitima, diuer-
tas, cum quali-
tate tutelæ di-
scussa est, sequi-
tur effectus,
qui potissimum in auctoritate
præstanda versatur. Ideò in-
scribitur titulus de auctori-
tate tut. Videndum.

Cap. 1. Quid sit auctoritas
tut.

Cap. 2. Quibus in negotijs
sit necessaria.

Cap. 3. Quomodo sit inter-
ponenda, & à quibus.

Quid sit auctoritas tutorum.

Cap. 1.

TVtorum auctoritas est le-
gitimatio personæ in-
habilis pupilli in negotijs, in
quibus vertitur iudicium, &
obligatio ipsius. Petita est hu-
iusmodi descriptio ex substā-
tia tituli nostri, ex l. 1. & seqq.
ff. de auct. & cōs. tut. & tit. C.
de auctor. præst.

Diximus est *legitimatio*
personæ, nam auctorari est le-

gitimare quodammodo per-
sonam ad actum aliquem in-
tegrè perficiendum l. 4. ff. eo.
l. 9. ff. quod fals. tut. Ob lubri-
cam ætatis incapax est pupil-
lus rerum, & negociorū, ideò
perficiantur opus est à maiori
tutoris iudicio, quo veluti la-
cunæ defectus pupilli sarcien-
tur. Hinc discite tyro, distare
hæc duo negotium gerere, &
auctoritatem interponere, vt
inducant discreti tituli de ad-
ministr. & peric. tut. & de au-
ctorit. tut. vel curat. Dum ne-
gocium gerit tutor per se nul-
la est opus auctoritate, cum
pupillus negotium gerit est
opus auctoritate, idest cum
contrahit, cum adit hæredita-
tem &c.

Obstat primo, curatores *ob. r.*
etiam consensum præstantes
legitimare personam, ideò
in Pandect. inscribitur titulus
de auctorit. & cons. tut. vel cu-
rat. Igitur malè hic dum in-
scribitur tit. de auct. tutorum
duntaxat.

Responde dictum fuisse de

I 4 au-

auctoritate tut. tantum, quia curatores consensum, non auctoritatem interponant l. cum in vna 12. §. 1. ff. de appellat. ideo in rub. tit. ff. eo. scribitur de auctor. & consensu tut. vel cura. consensus respicit curatores, auctoritas tutores. Curator bonis datur, eoque bona, quæ illius sunt commissa officio, minor, sine illius consensu alienare non potest personæ verò, quia curator non datur l. in copulandis, C. de nupt. merito respectu personæ contrahere, & se obligare, & uxorem ducere, sine eius auctoritate minor potest l. sciendum 20. de rit. nupt. Ideo Bal. in d. l. in copulandis ait, statuta prohibentia minores contrahere citra propinquorum consensum, circa bona, non personam intelligenda.

Diximus in negotijs, in quibus vertitur, &c. per l. curatorem 19. ff. eod. nam ea, quæ solennitatem iuris desiderant, per tutores sunt explicanda.

Ob. 2. Obstat secundo, si iam dictum est, tutorem dari personæ l. quia 14. ff. de testam. tut. ad vitam pupilli tuendam, regendosque mores l. cum plures 12. §. 3. ff. de administra. tutor. cur dicitur in descri-

ptione in negotijs, &c.

Responde, & si verum sit, dari principaliter personæ; tamen, quia facultates personæ vñibus deseruiunt, victumque suppeditant, ideo ad vniuersum quoque patrimonium administrandum datus esse intelligitur, l. propter 21. de excus. tut. Nam sicut tutela personæ non recipit diuisionem in principali; ita nec in accessoria bonorum procuratione. Ex quo sequitur, tutoris auctoritatem verti ad legitimam personam, ubi obligatio est, ut in seqq. capite.

Quibus in negotijs sit necessaria. Cap. 11.

NEcessaria est tutoris auctoritas ubi obligatio pupilli est. Quare cum stipulatur sibi dari, quia aliū sibi obstringit, agit suo Marte pupillus l. obligari 9. ff. eod. Cæterum synallagma, seu contractus hinc inde obligatorios inire prohibetur, citra tutoris assensum, ut emptiones, & venditiones, locationes, &c. Imò in odium eorum, qui legum præceptis aduersantur, sancitum est contrahentes cum pupillis, non expectata iussione tu-

tutorum obligari, & non obligare, ita ut claudicent contractus; pupillo ab omni obligatione soluto, & alio obnoxio.

§. 2. Ampliatur hoc dictum in hereditate, & bonorum possessione, ex hisce causis oritur obligatio ex quasi contractu l. 4. §. haeres, ff. de act. & oblig. quæ ex quasi. cont. & pupillus sine tutore obligari nequit; sequitur ergo, hereditatem adire per se non posse. Excipe, ut in gl. verbo *bonorum*. Cui rationi additur, hereditates plerumque specie commodi iacturam ferre, §. in extraneis inf. de hered. qual. & diff.

Demum ea quoque ratio conducit, qua dicitur, eum, qui adit causam suæ aditionis debere cognoscere l. is potest de acq. hered. siue autem sit opulenta, siue damnosa hereditas pupillus suæ aditionis causam non intelligit. Obstant plura.

Ob. 1. Obst. primo, dum dictum est, pupillum sine tutoris auctoritate obligari non posse; tutore auctore obligari posse; obst. inquam, quia maior erit tutoris auctoritas illa patris. Filius enim etiam patre auctore obligari non potest l. ult. §. 1. de act. & obl. quod est absurdum plus iuris esse in tuto-

re, quam in patre.

Responde obligatione pupilli tutore auctore, non autem patre non respicere potestatem, vel patris, vel tutoris, sed naturam obligationis, quæ non cadit in personas alieno iuri subiectas. Igitur filiusfam. nec patre auctore obstringitur, quia omne ius est pœnes patrem, quicquid acquirit est patris, merito cessat ratio cur se possit obstringere. Rursus alia ratio redditur. Tutela finita tutores rationem administrationis reddere lege coguntur præstantes dolum, & culpam l. 1. ff. de tutel. & ration. distr. Patris autem administratio in bonis filij familias nullis rationibus, redditionibusque obstricta impunis est, l. cum oportet pen. C. de bon. quæ lib. & c.

Obst. secundo, dum dicitur, pupillum, etiam si sibi utile, sit non posse per se obligari l. 1. in fin. ubi gl. & Dd. ff. de novat. §. præterea inf. quib. mod. toll. obligat. l. cum illud 25. §. heres meus, ff. quando dies leg. ced. in quib. & alijs iurib. potest pupill. semet alijs obstringere, etiã si sibi non expediat.

Responde sub distinctione. Aut loquimur de pupillo in-

Nota.

Ob. 2.

fante, qui dicitur, dum laetat; Aut de proximo infantia, id est si masculus sit à secundo aetatis anno ad octauū inclusive, si foemina ad septimum absolutum. Aut de proximo pubertati, quem dicunt illum, qui septimum annum absoluerit, tunc enim eius aliqua mens est l. in sponsalibus 14. ff. de spons. Quando igitur dictum est, pupillum citrà tutoris assensum se obligare, accipe pupillum proximum pubertati, & obligationē intellige naturalem, non etiam civilem; Ita loquuntur iura contraria.

Ob. 3. Obst. tertio, pupillus sprete tutoris auctoritate amittit possessionē l. 29. de acq. poss. l. pro emptore 2. §. si à pupillo ff. pro empt. & praestat rē vsu capibilē dictis iuribus. Igitur poterit alienare l. traditionib. 10. C. de pact.

Nota. Responde, in omnibus, qui sub aliena degunt potestate, seu sit filius, seu seruus, seu pupillus, aut factum, aut ius perpenditur; Si factum, cum sit de iure naturae, idēdō parentibus, dominis, ac tutorib. non officit. Meritō in ijs, quae vidit, audiuit, egit seruus, vel filius; pater, & dominus non

possunt dici vidisse egisse, audiuisse. Sed, quod gesserunt filij, vel serui eatenus parentes, & dominos attingūt, quatenus aliquid iuris ad eos peruenire potest, vt inf. in tit. per quas perso. nob. acq. Ideo rectē Imperator, ait nullā rem posse pupillum alienare cum alij non se obliget l. obligari 9. ff. hoc tit. iuncto princ. tit. nostri de iure intelligēs, id est non posse se iure obstringere, neque vllum dominij ius in accipientem transferre. Contra Vlpianus in d. l. 29. de acquir. poss. loquitur de possessione facti, scilicet detēratione illa naturali, quae à mero corpore, & facto pendet; idēdō cum facti sit, potest à pupillo amitti, sine tutore. Ita in l. pro emptore loquitur de errore facti; Ideo non obstat, &c.

Quomodo sit interponenda, & à quibus. Cap. III.

Auctoritas statim interponēda est in ipso negotio nulla mora interiecta, vt in §. penul. hoc titul. & d. l. *S. pen.* obligari 9. ff. eod. Ratio est apertissima, quia cum actus nittatur voluntate duorum, pupilli, scilicet, ac tutoris, qui sua per-

persona auctoratur, & persona pupilli legitimat; si auctoritas tutoris preiret, vel sequeretur; tunc sola persona pupilli niteretur obligatio, qui, cum incapax sit, non potest id prestare; ideo desideratur in ipso actu, illicò, & pro forma, ut notat diligenter, Alodbrandinus. Consequens huic est, quoties lis vergit inter tutorem, & pupillum, seu negotium, in quo sit necessaria tutoris auctoritas, cum pupillus, & tutor simul contrahant, & tutor non possit esse auctor in re sua, & emere, & vendendo sustinere personam pupilli, imò implere. Merito interim curator sufficitur. Venditiones verò absolutè inter tutorem, & pupillum prohibentur d.l. obligari, ubi Dd.

Igitur forma sit, ut tutor in negotijs pupilli præsens statim auctoretur, & is tutor sit, qui administrat, ut hic in §. tutor autem iuncta lege si pluribus 4. ff. eod. In negotijs verò promiscuis, tam tutori, quam pupillo datur interim curator,

ne tutor sit actor, ac reus. In contractibus verò nullum datur negotium, ut iam dictum est.

Obstat huic doctrinae textus apertissimus in l. pupillum 49. ff. de acq. hered. ubi tutor, qui non administrat auctorari potest, & tenet obligatio; igitur falsum, dicitur quod per §. tutor cum d.l. & si pluribus 4. ff. eodem.

Responde, aut tutor administrat, & auctorari potest, quod clarum est, aut non administrat, & tali casu, si ei interdicta est administratio, tunc auctorari non potest, & ita loquitur tex. in d. l. & si pluribus 4. ff. eod. Si verò ei non sit interdicta administratio, quamquam actu non administret, tamen auctorari potest, & ita loquitur l. pupillus 49. ff. de acq. hered. glos. in l. iusiurandum 17. §. si tutor in verbo tutelam gerit, ff. de iure iurando. Ita conciliantur iura contraria, & patet quando, & a quibus sit auctoritas interponenda, &c.

IN TITVLVM XXII.
 QVIB. MOD. TVTELA
 FINITVR.

Dixit de tutela,
 de tutoribus,
 de speciebus
 tutelę, de qua
 litatibus. Nil
 restabat nisi de consumatione
 querere. Hic est portus
 omnium humanarum rerum.

Animaduertat tyro, Iustinianū loqui de consumatione
 tutelę non solum actiue (vt
 aiunt) sed passiuę, idest tam
 in subiecto tutoris, qui admi-
 nistrat, quā pupilli, qui sub
 tutoris potestate degit. Igi-
 tur, quęramus.

Cap. 1. Quid sit extinctio
 tutelę.

Cap. 2. Quib. modis finia-
 tur respectu pupilli.

Cap. 3. Quib. modis finia-
 tur respectu tutoris.

Quid sit extinctio tutelę.

Cap. 1.

EXtinctio tutelę est solu-
 tio relationis inter tuto-
 rem, & pupillum: illius ab ad-
 ministrationis onere libera-

tio: huius in caput, & familiā
 suam pleni iuris acquisitio.
 Hęc crassa nostra minerua cō-
 flata descriptio complectitur
 vtrumque caput consumatio-
 nis tutelę in subiecto tutoris,
 & pupilli.

Diximus *solutionem rela-
 tionis*, quia (vt dictum est in
 superiore titulo) tutor datur
 ad legitimandam pupilli per-
 sonam; idcō in negotijs prę-
 sens statim debet esse, nam
 duę personę quodammodo
 vna sunt, ita vt tutor perficiat
 & integret pupillum. Sed ma-
 turescente iudicio per atarē,
 seu pubertatem soluitur rela-
 tio talis, ita vt sola persona
 pupilli sufficiat.

Obst. pupillus finita tutela
 non acquirit plenum ius, nam
 adhuc sub curatore eget, vt
 infra in tit. de curat. videbi-
 tur.

Responde acquirere ple-
 num ius, quia curatorem non
 accipit inuitus l. 1. & §. 1. de
 curat. idcō potest suo se Marte
 regere.

Qui-

Quibus modis finitur respectu pupilli. Cap. I I.

Puribus modis finitur tutela respectu pupilli, primo pubertate, ut in princ. tit. scilicet, cum mares decimum quartum; foeminae duodecimum aetatis annum impleverint. Illi puberes, hae viri potentes, illique soli in tutelam suam venire dicuntur l. cum filio familias 48. ff. de leg. 3. foeminae autem puberes non appellantur l. cum filiae 49. de leg. 3.

Ob. 1. Obstat primo, pariter masculus, & femella in aetate a natura praescripta, imò maturius haec flores pubertatis emittit, & a tutela liberatur, ut hic. Igitur pariter foemina dici debet in tutelam suam venire, & pubes appellari.

Responde, foeminam more maiorum non dici in tutelam suam venire, quòd antiquitus, in perpetua esset tutela. Puberum quoque nomen est iuris civilis, quāquam pubertas sit iuris naturae; quam obrem ad ciues, & civiles tantum actus refertur, quorum foeminae non sunt participes inf. de testam. ord. §. 2. in ver-

bis ciuibus Romanis puberibus; quare nec nominis participes esse debent l. 4. C. de ferijs. Sed hodie cum foemina non sit in perpetua tutela potest pubes appellari.

Secundo finitur tutela morte pupilli naturali, quod clarum est cum mors omnia destruat, §. simili modo hoc titulo.

S. simili modo

Ob. 2. Obstat secundo, morte pupilli nō debere finiri tutelam, nam siue sit datus à testatore, siue à lege, siue à magistratu tutor, tuetur rem pupilli, quo extincto res etiam durat, ergo non morte personae finienda tutela.

Respondeo sublato principali, & domino rei tanquam causa; omnia intercidunt. Tutela enim est ius peculiariter in personam, idest in pupillū, iura autem personalia cū persona extinguuntur, ut sup. de par. pot.

Tertiò finitur morte civili pupilli, idest capitis diminutione, vel minima, qua pupillus, ad arrogandum se dat, de qua re supra quibus mod. ius par. potest. solu. transit enim in alienam familiam; ideò non eget tutore, nemo enim simul potest esse in tutela, & sub patria

tria potestate l. ult. §. quibus,
C. de sent. pass. necnon depor-
tatione, nam per mediam ca-
pitis diminutionem amittitur
S. item finitur. ciuitas, & omnia ciuilia iura,
vt sup. de cap. dim.

Ob. 3. Obstat tertio, pupillum
non posse se alijs obligare ob
defectum iudicij, vt supra de
auctor. tut. in princ. ergo ini-
quum videtur, ipsum se ob-
stringere, tam atroci iudicio,
& poenae deportationis.

Responde hoc accipien-
dum de pupillo proximo pu-
bertati, quem capacem doli,
& iniuriæ esse Caius scribit in
l. pupillum 111. de regul. iur.
ideò, & huic poenae fieri potest
obnoxius, licet ex consuetu-
dine mitius agatur, capitulo
primo, & secundo, de delict.
puer. Clemen. prima, de ho-
micid.

Quarto finitur seruitute pu-
pilli. Sed quali? glossa sup-
plet si redigatur in seruitutem
ob ingratitudinem; puta, si sit
libertus, & ingrati animi vi-
tio laborans redigatur in pri-
stinam conditionem. Ita sen-
tit Teophil. hic seruus enim
venditione fieri non potest,
cum debeat annū vigesimum
excedere, vt supra de iur. per-
sonar.

Quinto finitur, si ab hostib.
pupillus captus fuerit, nam
in ditionem hostilem positus
tutorem habere non potest d.
S. item finitur.

Ob. 4. Obstat quarto, per captiui-
tatem, status suspenditur, &
fictione postliminij omnia pri-
stina iura recipiuntur, §. si ab
hostibus, supra quibus mod.
ius patr. potest. solu. Igitur
malè, dum dicitur hic solui
tutelam.

Responde tutore capto fi-
niri tutelam, §. ab hostibus,
supra de Attil. tutor. l. arro-
gati decimoquarto, ff. de tu-
tel.

Similiter pupillo capto;
quia vterque fit seruus, sed
tutor reuersus cōmento post-
liminij pristinum ius recipit,
dicto §. ab hostibus, pupillo
vero capto nulla quo ad tu-
telam spes est postliminij, cum
& si redeat adhuc pupillus nil
iuris habeat, quod in tu-
torem exerceat.

Ideò statim
finitur
tu-
tela.

☺

Quibus mod. finitur respectu tutoris. Cap. III.

Finitur tutela respectu tutorum ferè iisdem modis quibus respectu pupillorum, sed rationibus diuersis; ideò discreui tractationem, ordinis, & claritudinis gratia.

Primò morte naturali tutoris, quod clarū est, §. simili modo hoc tit.

Ob. 1. Obstat primo, tutor hæredē habet, qui succedit in vniuersum ius l. hæreditas de regul. iur. Igitur non finitur morte tutoris.

Responde, munera personalia, in quibus censetur electa fides, & industria personæ non transire ad hæredes l. vlt. ff. de muner. & hon. §. soluitur, infra de societ. actio tamen tutelæ ad hæredes transit quatenus ad tutorem peruenit l. 1. §. vlt. ff. de tutel. & rat. distr.

Secundò morte ciuili, §. sed capitis hoc tit. si de maxima, & media clara res est; Si de minima sentias, tunc respectu tutorum non perit tutela, nisi legitima d. §. sed, & capitis in fine.

S. Sed, & capitis. Ob. 2.

Obstat secundo; Nonne

capitis diminutione minima tutores quoque testamentarij, & alij transeunt in potestatem arrogatoris, & mutant statum, vt agnati? Igitur sicuti in agnatis capite minutis minima capitis diminutione extinguitur tutela, ita & in alijs.

Responde diuersam esse rationem, nam capitis diminutione minima non pereit tutelæ, eo quia fiat transitus in aliam familiam, nam etiam filij familias tutores esse possunt, supra in principio tituli, qui test. tut. dar. poss. Sed pereunt, quæ dantur agnationis gratia, nam per minimam capitis diminutionem sublata causa, id est agnatione, pereat tutela necesse est, l. tutelæ 7. ff. de cap. dimin. reliquæ igitur firmæ manent, quia naturalibus personis, non ciuilib. datur argumento, §. sciendum infra de Senatusc. Orphic.

Tertiò finitur tutela sola tutoris causa, cum tutor datus fuerat ad tempus, nam eo finito, finitur quoq; tutela §. prætereà hoc tit. nam ad tempus permissa censentur ab eo tempore prohibita, vt not. glo. hic in §. prætereà.

Obstat tertiò, obligationes ad

S. prætereà. Ob. 3.

ad diem contractæ, neque legata ad diem relicta finiuntur tempore l. nemo 55. ff. de leg. 1. l. obligationū ferè, de oblig. Igitur in simili, in tutela, & si ad certum tempus, tamē non videbatur posse finiri, præsertim cum tempus non moderetur, in actu tutoris dandi, ut glos. not. dicto §. præterea.

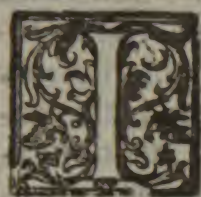
Obfer-
244.

Responde, & observa ea, quæ in iure solo consistunt semel personæ quæsitæ, non nisi facto eius ab eo recedere, l. id quod nostrum 1. 1. de reg. iur. ideò hæc tempore non extin-

guntur ipso iure. Sed cum iura posita sunt in facto iuris naturæ, idest in facto personæ, uti facta temporalia sunt cum factis incipere, & finiri possunt. Exemplo sit usufructus, qui cum consistat in facto, idest in opera personæ utendo, fruendo l. 1. ff. quand. dies usufr. leg. ced. ideò ex die, & ad diem legari potest, l. 1. §. ult. ff. ut sup. Talis est tutela, quæ consistit in sola tutoris administratione, non in ullo iure illi propriè quæsito, ideò ad tempus constitui potest, & ex tempore, atq; finiri ex eo.



Tit. 23 IN TITVLVM XXIII.
DE CVRATORIBVS.



Iste, quæ ad tuto-
res peculiari-
ter pertinet tra-
ditis, commo-
dum sequitur
aliqualis de curatore inspe-
ctio. Curator enim succedit
tutori, & si non principaliter
personæ præficiatur, sed re-
bus, vt ex tripartito nostro
examine liquebit.

Cap. 1. Quid sit curatio, &
quotuplex.

Cap. 2. Quibus, & quando
curatores dentur.

Cap. 3. A quibus dentur, &
quomodo.

Quid sit curatio, & quotuplex.

Cap. 1.

Curatio est potestas quæ-
dam politica iure civili
constituta ad bona minoris,
vel alterius, qui eiusmodi cu-
ra indiget præcipuè admini-
stranda, curandamque secun-
do loco personam.

Hæc descriptio ex substā-
tia tituli petita est, & l. 2. & 3.
ff. de administ. rerū ad ciuit.
pertin.

Dicta est *potestas politica*,
quia non vi patriæ potestatis
existit, sed est similis potesta-
ti politicæ magistratuum ad-
ministrandorum, vt not. Vl-
tram. hic, & in d. l. 2. & 3.

Iure civili constituta, id est,
vel lege scripta, vel moribus.

A lege scripta dantur curato-
res proximis agnatis prodi-
gis, aut furiosis etiam natu
maioribus §. furiosi hoc tit. l.

1. ff. de curat. fur. Maiorib. ve-
rò vigintiquinque annis, mi-
noribus præficiuntur à magi-
stratibus; nam testamento cu-
rator non datur l. penul. C. de
testam. tut. Aliquando tamen
dantur curatores minoribus
14. annis, vt in casibus §. in-
terdum hoc nostro tit. Merito

curatorum tres species inue-
niuntur. Quidam dantur im-
pueribus minoribus 14. ann.
d. §. interdum; Quidam maio-
ribus 25. ann. qui appellantur
legitimi, de quibus in §. furio-
si hoc tit. Quidam verò pube-
ribus dantur, qui annū com-
pleuerunt, sed sunt adhuc mi-
nores 25. & hi appellantur
datiui.

*triplex
cura-
tio.*

K Ad

*Ad bona precipuè admini-
stranda; nam curare ad bona
pertinet, tueri ad personam l.*
sciendum 20. de rit. nupt.

ob. 1. Obstat primo. Si curator
habet sub se bona, & perso-
nam, nil distabit à tutore; nisi
quod alter principaliter, alter
secundo loco personæ præfi-
citur. Ideò in l. scire 13. ff. de
excusat. tut. curatorem habēs
pænè pupillo comparatur.
Igitur paris erunt efficacię tu-
tela, & cura, ob id agendum
videbatur vnā de vtraque re.

Responde, & si pariter cu-
rator, & tutor bona habeat,
& personam: tamen curator
pluribus distat à tutore; nam
tutor inuitis datur, curator nō
item, nisi ad litem §. 1. hoc tit.
Tutor datur omnibus bonis,
§. datus, inf. de excusa. tut. cu-
rator etiam rebus singulis §.
1. hoc tit.

Finis quoque Princeps tu-
toris est, vt legitimet, & inte-
gret personam inhabilem; id-
eò sine eo pupillus non obli-
gatur, vt in princ. tit. sup. de
aucto. tut. curator autem non
habilitat personam, sed bona
administat, ideò minor sine
curatore se obligat l. puberes
12 1. ff. de verbo. oblig. Inte-
gra enim, est persona mino-

rum; quare aliena auctorita-
te eis opus non est, sed con-
sensu in iudicio, quod est offi-
cium curatorum, non extra
iudicium, vt ad nuptias, ad te-
stamentum ad stipulationem.
Verum tamen illud est, ven-
dere, aut alienare, aut obliga-
re bona nō posse sine consen-
su curatorum l. 3. C. de mino.
Bona enim, quę sunt commis-
sa officio curatoris minor, si-
ne consensu alienare non po-
test. Igitur obligationes à per-
sona pendentes curatoris re-
spuunt consensum; secus, quę
bona curatori commissa sunt.
Demum curatores non dan-
tur testamento, sed si dati sint
confirmantur decreto Præto-
ris, vel Præsidis §. sed curator
hoc tit. cum tutores testamen-
to dari possint, vt sup. qui te-
stam. tut. dar. poss. &c.

Obstat secundo, l. de crea- ob. 2.
tionibus 20. C. de episco. au-
dient. vbi datur curator in
supremo elogio.

Obstat tertio, cur non po- ob. 3.
test dari curator à parre, vel
ab eo, qui heredem instituit,
cū vnusquisque in re sua sit
moderator, & arbiter vulgari
l. in re mandata, &c. & liberū
est arbitrium, quod iterum
non redit l. 1. C. de sacrosan.
eccl.

eccle. sicuti in tutela dictū est.

Respōde primo, in d. l. 20. non dari curatorem testamento ei, qui compos sit mentis, sed furioso ad exemplum pupilli. Idē in alijs morbis perpetuis.

Obfer-
ua.

Hinc obserua, alios esse datiuos curatores, alios legitimos. Datiui dantur à lege minoribus; legitimi testamento maioribus; illi volentibus, hi inuitis.

Responde secundo, nō valere aliam argumentationem, quòd vnusquisque sit moderator rei suæ, &c. quia tutelæ datio est iuris tantum, vt ait Vlp. in l. muto 6. ff. de tutel. neque Imperij, aut iurisdictionis, sed soli competit cui nominatim lex dedit, vel Princeps, vel senatusconsultum. Sed lex duodecim tab. dixerat solum de tutela non de cura l. verbis legis de verb. sign. Non datur autem testamento curator, quia ea, quæ testamento peraguntur, non possunt ab alieno arbitrio pendere l. illa instit. 32. de hæred. inst. At cura ex illius arbitrio pēdet cui datur, quia non datur inuito; Igitur non potest pari passu cum tutela ambulare, vt datur in testamento.

Quibus, & quando curatores dentur. Cap. I I.

Dantur curatores, primo masculis puberib. ciuib. Ro. & fēminis viri potentibus. Ratio est in tex. quia licet puberes sint, adhuc tamē eius ætatis sunt, vt sua negotia tueri non possint.

§. i.

Ob. i.

Obst. primo, tex. in §. cum ergo supra quib. ex caus. man. non licet, vbi maiori 14. ann. est totorum bonorū suorum administratio concessa. Si concessa tota administratio, ergo falsum dicere, negotia sua tueri non posse.

Responde, verum esse puberi totam committi suæ rei administrationem; quia testamentaria condere, & ad libitum de re sua disponere potest, vt in principio huius tituli diximus. Cæterum eius ætatis nō tanta soliditas est, vt minor 25. annis possit in iudicijs negotia expedire. Hoc innuit Imperator in illis verbis *sua negotia tueri*. Ideò curatorem habens condit testamentum sine auctoritate ipsius, sed in iudicijs negotia non expedit, Ideò dicitur in tex. §. item inuiti hoc tit. adolescentes cu-

§. item
inuiti.

K 2 rato-

ratorem non accipere inuitos, præterquam in litem.

Ob. 2. Obstat secundo, l. 1. & 2. ff. de minoribus, vbi Vlpia. ait, administrationem rei suæ minoribus, quāvis benè rem suam gerentibus non debere committi. Si committi nō debet, ergo curatorem accipiūt inuiti.

Respondent variè interpretes. Quidam sensere, iure veteri non dari curatorem inuito, vt in d. §. inuiti; iure nouo dari, vt in d. l. 1. in fin. Alij dicunt dictum tex. loqui de eo, qui curatorem habeat spontè acceptum, cui nō debet committi administratio rerū suarū, sed ad curatorem spectare. Sed neutri responsioni dō manum; Nam priorem non admitto, cū correctio vitanda sit posteriorem repudio, cū nulla ratio dubitādi appareat in eo minore, qui sponte curatorem accepit, si per se administrare non debeat. Igitur dictam legē primā, puto intelligendam, de æquitate, qua moueri, Prætorem testatur Vlpian. ibi. Nam in Fronte legis Vlp. ait. Hoc edictum prætor naturalem æquitatem sequutus proposuit, quo tutelam minorum suscepit.

Intelle-
bus l.
1. ff. de
mino-
ribus.

Demum in calce ait. Nec ante rei suæ administratio cōmitti debet, quāvis benè rem suam gerentibus, intellige ex dicta æquitate prætoria. Ceterum cum iuris rigore minori sit rei suæ administratio concessa, vt in d. §. cum ergo sup. quib. ex caus. man. non lic. Si repugnet non cogitur inuitus. Hæc de curatorib. datis his, qui mentem habent.

Dantur quoque curatores furiosis licet maiorib. 25. an. nis, mentecaptis, surdis, & perpetuo morbo laborantib. §. 1. hoc tit. l. 1. de cur. fur.

Obst. tertio, potius videri æquum dari furiosis, mentecaptis, & similibus tutores in perpetuum, non curatores. Nam defectus cum sit in persona, persona videtur supplenda, & integranda, quod est tutorum, non curatorū officium vt sup. de auctorit. tut. d. est.

Responde furiosi, mente- capti, &c. personam esse aptam ætate se defendere, quamquam iudicio per accidens careat. Ideò tutor his non datur, cū detur his, qui propter ætatem se defendere nequeunt, vt in tutelæ definitione. Cum ergo defectus sit in iudicio, non in æta-

Nota.

ætate curator, non tutor præficitur.

§ inter
dam.

Demum dantur curatores pupillis aliquando, & aliquando adiunguntur. Dantur quoties legitimus tutor non est idoneus. Adiunguntur quoties testamentarius non est idoneus, ut in §. interdum hoc tit. cuius rei causam elicies ex responsionibus ad obiecta.

Ob. 4.

Obstat quarto, dum dicitur curatorem dandum quoties tutor non est idoneus, nam si tutor non est idoneus remouetur, ut suspectus §. ult. infra de suspect. Igitur non curator dabitur, sed alius. Deinde negotium faciunt illa verba, dari, & adiungi, nam siue testamentario, siue legitimo tutore remoto, alius dandus est.

Responde, tutorem non esse idoneum, aut ob egestatem, aut dignitatem, aut valetudinem, aut diffusum patrimonium pupilli l. ult. C. in quib. caus. l. quoties 9. in fi. ff. de administ. tuto. l. prolatis 6. ff. de suspect. tut. Quæ causæ non remouent tutorem.

Ob. 5.

Obstat quinto. Imò fit locus replicationi. Ex qualibet causa tutor insufficiens sit, videtur æquius adiungi alium tutorem, quam curatorem, cum

tutoris, & curatoris sit diuersus finis, ut sup. in princip. tit. Iniustumque videtur eum, qui tutore eger, qui personam integret, ob defectum tutoris curatorem accipere. Cui dogmati fauet tex. in l. tutores 40. §. patruus, ff. de administ. tut. & tex. in l. propter litem 21. in fin. de excus. tut. &c.

Responde, esse regulam tutorem habenti tutorem non esse dandum l. idem fiet 27. ff. de test. tut. l. ventri 20. ff. de tut. & curat. dat. & cat. Ratio multiplex, ut poenes Cuiac. in paratit. C. ad tit. in quib. caus. tut. hab. Illa certa est, quia curator datur rebus, tutor personæ; persona est indiuidua, res sunt diuiduæ. Ex quo resultat tutelam semel alteri delatam ab eo, quod possessum non posse diuidi, ut alius tutor priori addatur, ut sentit Giphanius hic. Cui addo aliā rationem, quia cum personæ, & vniuersis bonis tutor detur, §. datus infra de excus. tut. non potest hoc ius altero tutore appposito illi auferri, vel minui quandiu tutor est, eo tamen volente, id fieri posse videtur. Ita loquitur d. l. tutores 40. §. patruus, ff. de adm. tut. cum l. propter litem 21. in fin. de excusatio.

K 3 tutil.

tut. & cæt. Igitur tutorem habenti tutor non datur, sed curator, qui aliquando dicitur dari, aliquando adiungi, e ratione, si testamento sit tutor datus, qui ob diffusum pupilli patrimonium non sit idoneus; tamen ex fide administrat, ei curator adiungitur, id est, ut curator opem ferat tutori per testatorem electo; ita intelligendus, §. item si testamento hoc tit.

*§. item
si testa-
mento.*

Datur autem quoties legitimus non est idoneus similiter, sed cur dicitur dari, non adiungi, ut in testamentario tutore? Rationem esse puto, quia legitimus cum sit deterioris conditionis testamentario; eo quia testamento datus iudicio testatoris electus dicitur, & fidelis; legitimus forte potest contingere, ut sit tutor, quia proximior agnatus, vel cognatus.

Merito si non sit idoneus legitimus, lex curatorem dat, non adiungit, nam tota cura spectare debet ad curatorem. Si testamentarius non sit idoneus, curator ei adiungitur, quasi ambo administrare debeant.

Postremo loco, non solum curatores dantur, & adiun-

guntur sed pupillo; Actor datur §. ult. hoc titulo, de quo est titulus, C. de act. à tut. seu curat. dan. & c. Cur actor, & non curator? Quia curator datur, vel adiungitur invito tutore, actor volente, & petente.

Quare cum tutor valetudine, aut alia iusta causa impeditus, non eo minus officio sit aptus; Quare cum petat sibi socium adiungi, illi porius actor eius periculo datur, quam curator, qui illius periculo non administraret. Quo ad discrimina Actoris, & Curatoris videndus est Cuiac. hic, & cæt.

*A quibus dentur, & quomodo.
Cap. III.*

DAntur curatores ab ijsdem magistratibus, à quibus tutores, ut in l. 3. ff. de tut. dat. ab his, Imper. in principio tituli nostri sup. dictum est in tit. de Attil. tut. Nō dantur autem testamento, ut accepistis in descriptione curæ, & eius rationem, cui additur, minorem à 14. ætatis anno ius faciendi testamentum consequi l. qua ætate 5. ff. de testa. & venire in suam tutelam §. 1. inf.

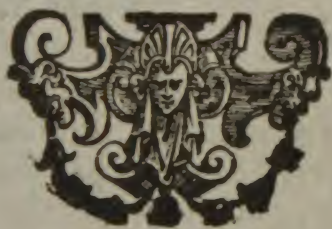
inf. de pupill. subst. Quod quidem ius illi publicum pater amplius auferre non potest, nec ei testamentum circa curam, aut alias vitę partes concedere in illam aetatem, qua ipse iam sibi facere illud potest l. 2. ff. de vulgar. & pupill. substitu.

ob.

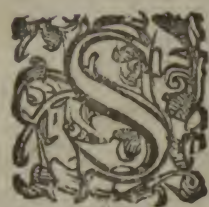
Obst. l. ult. ff. de curat. fur. & l. cum furiosus 7. §. ult. C. de curat. fur. vbi si pater curatorem testamento dederit, eum Prætor dare debet, sequutus patris voluntatem, perpenditur verbū, debet, prætori necessitatem imponens eum cu-

ratores dandi, qui testamento datus sit. Igitur falsum dicere testamento non posse dari.

Responde actū vires à confirmatione sumere, cum alioqui sine ea non subsisteret, argumento §. 1. vbi Dd. infra de bon. poss. Nec verbum debet necessitatem indicat, ita ut ex confirmatione tota vis non pendeat; nam dicitur debere confirmari, quod is maximè sit idoneus, quem pater elegerit l. 2. C. de confir. tut. l. tutelę 7. C. de testam. tut.



Tit 24 IN TITVLVM XXIV.
DE SATISDAT. TUT.
VEL CVRAT.



ingillatim tutelae, & curae recensitis partibus, quaedam modo promiscua utrique in hoc, & duob. sequentibus titulis exponuntur, ac primum agitur de satisfadatione. Ideo dispice.

Cap. 1. Quid sit satisfd. tut. & curat.

Cap. 2. Qui teneantur satisfadare.

Quid sit satisfadatio tut. &c.
Cap. 1.

Satisfadationem hanc, ita describo. Est praestatio cautionis per tutores, & curatores iussu praetoris, ut datis fideiussoribus pupillus, vel adultus securus existat. Ex princ. tit. nostri l. 1. ff. qui satisfd. cog. l. 4. ff. rem pup. salu. for. Causa materialis in hac descriptione est praestatio cautionis l. 1. ff. qui satisfd. cogan. Formalis est ibi, datis fideiussoribus: plures enim sunt sa-

tisfadationum species l. satisfadationis verbo, ff. de verb. sign. & iuratoria cautio capris pignorib. intelligitur, ut ff. rem pupil. salu. &c.

Sed ubi lex desiderat satisfadationem cum fideiussoribus omnino adhibendi sunt, & pro forma est, quae non impletur per equipollens, ut diligenter not. Aldobrand. hic in verbo, satisfadentur. Causa efficiens est Praetoris iussus, §. 1. hoc tit. ibi, curet praetor. Ad eum enim veluti honorarium tutorem, & inspectorem praecipuum hac cura merito pertinere debet l. 1. & 2. ff. rem pupil. salu. for. Causa finalis est in illis verbis ut pupillus, vel adultus securus existat; hac ratione, & fine satisfadatio inuenta est, ut elicitur ex d. l. 1. apertis verbis, ff. qui satisfd. cog. & deprehenditur ex subiecta materia.

Obstat, dū dictum est, cau- ob.
sam efficientem huius satisfadationis esse Praetoris iussum, nam potius videtur satisfadatio hu-

Print.
tit.

huiusmodi ex constitutionibus, §. sed, & his supra de Attiliano tutore. Vnde quidam legunt curet Prætor, quidam, curat, vt Baldi. nor.

Responde, quouis modo legas, vel *curet*, vel *curat* esse intelligenda verba de iussu Prætoris tutelarioris, cuius cura est præcipua, vt tutores satisficere iuberet l. 1. & 2. ff. rem pugn. salu. for. non propterea dicitur Prætor auctor satisficationis.

Qui teneantur satisfacere.

Cap. II.

§. I.

Non omnes tutores, & curatores satisfacere tenentur; Testamento dati non satisficant; ratione posita in text. in §. 1. hoc titulo, ibi fides eorum, & diligentia ab ipso testatore approbata. Rursus ex inquisitione tutores optati satisficatione non onerantur; quia idonei electi censentur d. §. 1. cum quo consonat l. 4. & l. 7. ff. de testa. tut.

Igitur soli legitimi, & datiu, quando sine inquisitione sunt sunt, qui satisficant.

§. sed
si ex te
stamen
to.

Est tamen exceptio à superiore regula in §. sed si ex testamento hoc titulo vbi de-

claratur, quando testamentarij, & ex inquisitione dati satisficere possunt, seu debent. Nam si quando plures tutores pupillo dati sunt, quia expedit pupillo, vt vnus tantum administret; ideò proceditur per Prætorē hoc ordine l. vlt. ff. rem pup. salu. fo. primò, vt gestus committatur ei, qui satis offerat. Secundo, si nemo satis offerat; committatur electo à testatore, vt administret. Tertio si nemini commisit, ei cōmittatur, quem pars maior elegerit. Quarto si dissensio sit in electione, suam Prætor interponat auctoritatem, & eligat aptiorem arbitrio suo.

Quod si reclamauerint vniuersi, ad omnes spectabit administratio, l. 3. in fi. ff. de administ. tut. Sed obstant plura.

Obst. primo, dum dictum *Ob. I.* fuit, datos testamento, & ex inquisitione non satisficere, legitimos autem, & sine inquisitione satisficere. Obstat inquam hæc ratio, si dati à testatore non satisficant ea ratione, quia idonei electi sūt pariter, nec legitimi satisficabunt, qui à lege eliguntur, vt sup. in tit. de leg. agnati tut. nec minor est prouidentia legis, quàm testatoris.

Re-

Responde cum Aldobrandino, diuersam esse rationem inter legitimos, & testamentarios, nam legitimi, etsi à lege approbentur, attamen satisfaciunt, quia lex non personas agnatorum, non mores scrutatur, & comprobatur, sed gradum agnationis ad tutelam suscipiendas admittit. Ideò nil mirum si teneantur satisfacere, nam satisfactio respicit personam, testamentarij verò in persona deliguntur, ideò persona eorum satisfactione non est munienda l. ult. C. de curat. fur. l. de creatione 20. C. de episc. aud.

Ob. 2. Obst. secundo l. legitimos 5. §. 1. ff. de legit. tut. vbi lex distinguit si legitimi sint viles personæ, vel honestæ. Primo casu satisfacere tenentur. Secundo non. Igitur, nec legitimi tutores satisfaciunt, nisi per accidens cum viles erunt personæ.

Responde, in d. l. legitimos sermonem esse de patronis, qui si sint honestæ qualitatis non satisfaciunt, non de alijs legitimis, qui semper tenentur. Ratio discriminis ea esse potest, quia non præsumitur, quem liberalitas mouit, ut daret libertatem seruo, cum avaritia

tentatum, ut dilapidet bona pupilli liberti; quæ ratio cessat in alijs legitimis tutoribus, & curatoribus.

Obst. 3. l. 5. §. Papinianus ^{Ob. 3.} in verbo, debuerunt, ff. de administ. tut. vbi patruus, & ita extraneus nepoti testamento tutorum dat; atq; ita non iure, quia eum non habet in potestate, Prætor tamen iubet, ut Magistratus municipalis confirmet tutorem datum: Quod facit Magistratus sine satisfactione. Tutor finita tutela soluendo non est. l. C. respondet, dandam contra Magistratum actionem subsidiariam, quia non exegit satisfactionem dum confirmauit; ex quo text. clarè apparet, etiam tutorem confirmatum cum inquisitione satisfacere debere, quod est contra.

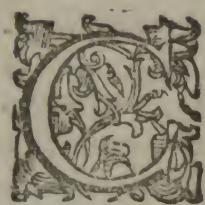
Respōde Magistratum municipalem non esse commiscendum cum Urbano, vel Prouinciali, cuius maior erat auctoritas. Municipalis non poterat dare, aut confirmare, nisi tutor satisfecisset. Urbanus, & Prouincialis dabant sine satisfactione ex inquisitione. Ratio discriminis ea est, quod respublica non fideret magistratui municipali, sicuti fedit

fidit Urbano, & Prætori, qui rerum excussione facta, si aliter pupillo satisfieri non potest, patet recursus ad hanc actionem; cui obstringuntur hi, qui satisfactionē à tutoribus, & curatoribus exigere neglexerunt l. 5. ff. de administ. tut. Cui nomen subsidiaria, quòd competat, ubi facta excussio est, & nullum aliud superest subsidium, ducto nomine à subsidiarijs militibus, qui pene Romanos integri servabantur ad longioris pugne casus, &c.

§. pen.) Quicquid dicitur in §. penultimo huius tit. de subsidia-
ria actione in calcem vsq; tit. non explico, quòd planum sit. Sed in modum coronidis sciat tyro. Tutorem teneri pupillo actione tutelæ, & actione ex stipulatu rem pup. saluam fore, & hypothecaria; Rursus teneri ei fideiuss. eadem actione rem pup. salu. for. Harum



Tix.25 IN TITVLVM XXV.
DE EXCVSAT. TUT.
VEL CUR.



Commune vnū
tutorum, & cu
ratorū recen
situm est *sa
tisdatio*, duo
restant his promiscua excusa
tio, & suspicio. Alterum quo
quis se legitimè subtrahit one
ri; alterum quo quis indigne
remouetur. Videamus de ex
cusatione quærentes.

Cap. 1. Quid sit excusatio,
& qui se excusare possint.

Cap. 2. Quæ sit ratio excu
sationum tut. & curat.

Cap. 3. Qui sint modi excus.

Cap. 4. Quod tempus de
tur excusationibus.

*Quid sit excusatio, & qui se
excusent. Cap. 1.*

EXcusare se à tutela, vel
cura; Est onus legitima,
probabilique causa intra præ
scripta tempora deprecari,
quod alioqui erat necessario
subeundum. Elicio hanc de
scriptionem partim ex l. 1. ff.
de vacat. & excus. muner. &

hon. & l. 1. ff. de administr. &
pericul. tut. & ex l. 1. & tot. tit.
ff. de excus. tut. & c.

Excusant autem sese vni
uersi tutores, & curatores, id
est cuius generis sint, vt in
nuit Imp. in §. qui autem hoc
tit. nostro.

*§. qui
autem.*

Obstat, obseruatio Cuiac.

Ob.

in notis suis ad Vlpian. tit. 1. 1.
§. sicapite in verbo, abdicare;
vbi ait, legitimos excusari nō
posse, eò quia nullum exem
plum sit in iure excusationis
datæ proximis agnatis. Cui
sententiæ subsignat Giphanius
in hoc tit. d. §. qui autem.

Responde contra Cuiac.
Giphan. & alios aperta iura
hoc exprimere, vt l. Libertos
5. C. de excus. tut. vel cur. vbi
frustra negaretur excusatio Li
berto à tutela, vel cura libe
rorum patroni, si ipso iure ef
set inexcusatus, & rex. in l. si
sororis 9. C. qui dar. tutor. vel
cur. & c. l. 1. C. de legit. tut. Iu
stinianus d. §. qui autem.

Obst. secundo, dū dictum *ob. 2.*
est, onus necessario est subeū
dum

dū, ni excusatio legitima adhibeatur, nam in l. si tutor 17. ff. de auctor. & conf. tut. tutor non cogitur à Præatore auctorari pupillo; ergo non est opus excusatione si non datur coactio.

Responde, aliud est in genere, aliud in specie, in genere, si se tutor, vel curator non excusat cogitur, ut in descriptione. In specie verò in vno, vel alio negotio, non cogitur auctorari. Ita loquitur lex contraria, quæ ita non obstat.

Ob. 3. Obstat tertio, in muneribus publicis civilibus nulla datur excusatio. Publica autem, & civilia, idem sunt l. munerum 18. §. hæc omnia, ff. de mun. & hon. Quod non detur excusatio, tex. est in l. 5. C. de muner. patrim. lib. 10.

Nota. Responde distinguendo. Alia sunt munera personalia; alia patrimonialia, alia mista. l. ult. ff. de mun. & hon. Quæ omnia tripertitè distributa vna significatione comprehenduntur, & omnia civilia nuncupantur, seu publica. In hisce muneribus patrimonialibus nō est locus excusationi, ita loquitur lex allegata in contrarium. Tutela autem, ut & cura est munus personale,

& hoc est nomen vtriusque, publicum vero auctoritate, & per consequens civile, quod suas habet excusationes, ratione in sequenti capite aperienda, vbi etiā liquebit apertius, si sit munus publicum, & quare.

Quæ sit ratio excusationis.

Cap. 11.

Rationem excusationū innuit subobscurè Ulpia. in l. 1. ff. de vacat. & excusat. mun. dum ait, omnis excusatio sua æquitate nititur. Sed si petentibus, aliquid sine iudice credatur, aut passim sine temporis præfinitione, prout cuiq; libuerit permiffum fuerit se excusare, non erunt, qui munera necessaria in reb. publicis obeant; Munera quoque publica à priuatis non possunt sine legitima excusatione declinari; quia singuli dicuntur debitores patriæ l. si quis, C. de decurion. Et si possent declinari, sequeretur absurdum, nam esset in arbitrio hominis privati ius publicum sequi, vel non sequi. Sed plura obstant.

Obst. primo, dum dictum *Ob. 1.* est, omnem excusationem suam niti

niti equitate, nam videtur excusatio contra æquitatē, quæ vult commoda cum sequi, quem sequuntur incommoda l. secundum naturam de regu. iur. sed ad commoda Reipu. admittuntur, ciues, ergo ad onera.

Responde, quoties quis ad honores Reip. vocatur habentes admista incommoda, tūc ex dicta regula nulla datur excusatio, l. 2. ff. de vacat. muner. &c.

Sed hic potest ad onus tutelæ ciuis, aut extraneus vocari, & nullum ex eo emolumentum percipere, ideò cogitur subire, sed æquitas patitur, vt legitima causa obtenta, excusatio admittatur.

Ob. 2. Obstat secundo l. quò tutela 74. de reg. iur. vbi quò tutela, ibi hæreditas. Sicuti igitur ad hæreditatē vocantur proximiores, ita necessarium est eos subire tutelam; alioqui regula non viget.

Responde, illam regulam respicere duntaxat agnatos, & cognatos, qui cum vocentur ad hæreditatē intestatam pupillorum per consequens vocati censentur ad tutelam; nullum verbum de necessitate, vel de excusatione. Dixi-

mus nos in primo capite huius tit.

Obstat tertio, dum dictum ob. 3. est, tutelam esse munus publicum l. 8. §. tutela, ff. de excus. tut. &c. vbi negatur tutelam esse munus Reipub. ibi tutela non est Reip. munus, &c.

Responde intuitu causæ efficientis, & ratione necessitatis, quia inuitis imponitur publica auctoritate, dici munus publicum; alio respectu dicitur priuatū ratione finis, quia ad priuatam pupilli accommodatur vtilitatem. Cuiac. tamē putat esse adulterina verba. Sed contra Cuiac. sententiæ sunt, qui discrimen ponāt inter munus publicum, & munus Reipub. Ciuile, & publicum idem sunt l. 2. de reg. iur. Sed ab his distat munus Reipub. quod principaliter ad vtilitatem spectet Reipub. vt publica cura, publica defensio, &c. Ciuilia autem sunt esse principaliter de re familiari, & priuata, vt in priore responsione dicebamus, & huiusmodi est tutela, sed per consequentias pertinet ad R. P. vt dictum est.

Obstat quarto l. spadonem ob. 4. 17. §. qui accepit, ff. eodem de excusat. &c. vbi Modest. ait ac-

accepta immunitate ciuiliū, & publicorum munerum non contineri immunitatem tutelæ, ergo tutela non est munus publicum, aut ciuile, &c.

Respondet gl. in princ. tit. nostri, nō cōtineri fauore pupillorum. Tu clarius dic, generi per speciem derogatur l. generi de reg. iur. Merito impetrata generali immunitate à munerib. publicis, non continetur tutela, quāuis sit munus publicum l. non tantum 20. §. eos, ff. eod. tit. de excus. habet enim rationem specialitatis, quia principaliter spectat ad priuatam vtilitatem. Ideò non est incongruum, tutelā respectu generis dici munus publicum, in specie verò habere exceptionem.

Qui sint modi excusationum.
Cap. III.

Obser-
ua.

Differunt excusationum modi, intuitu loci personarum, & negotiorum, vt ex princ. tit. nostri in calcem vsque colligere est.

Princ.
tit.

Intuitu loci: Nam Romæ tres liberi vacationem à tutela præstant. In Italia quatuor; In Prouincijs quinque, vt in princ. tit. quo declaratur, qui

filij profint. Nō adoptiui, non mortui nisi in acie, nā vt Tull. ait offic. 1. censentur magis per gloriam viuere, qui pro R. P. ceciderunt, consonat l. vlt. ff. de vac. mun. & cat. & l. bello 18. ff. de excusat. tutor. &c. Nepotes quoque ex filio, qui in locum patris sui succedunt profunt, nam gradū suitatis quærunt, & sunt in potestate aui, ac si filij fuissent, §. ita demum infra de heredit. quæ ab intestat. Igitur prima excusatio est intuitu loci, nam Romæ, idest in Romana Ciuitate; extensa eius appellatione vsque ad centesimum lapidem, tres filij vacationem præstant. Ita interpretatur gl. in princ. tit. nostri per tex. in l. 1. §. cum urbem, ff. de offic. prætor.

Obstat primo. Aldobrandinus inquiens, vrbis appellationem extendi, non Romæ, idque ea ratione, quòd Principum beneficia sint latè accipienda l. vlt. ff. de constitut. Princ. Sed in materia pupillorum nō esse talem interpretationem admittendam, nam subtraheretur commoditati pupillorum. Igitur falsum est dicere tres liberos vacationē præstare à tutela Romæ, idest
in

Obs 1.

in vrbe Romana extensa ad centesimum lapidem.

Respōde, & tuere glossam adhibito temperamento. In hoc enim ab Aldobrandini dictis descisco aientis vrbis appellationem latius porrigi, quā Romæ, quod durum est.

*Defen-
ditur
Glossa
contra
Aldo-
brand.*

Nam si Carolo Sigonio libro 1. de antiq. iur. Ro. Calagn. l. 2. ff. de verb. significatione, & innumeris vetustioribus per præfatos allegatis, ut in hisce rebus peritissimis l. 7. menſe, ff. de stat. ho. certè contra sententiam Aldobrandini cōtra veteres urbem Romam mænium ambitu semper circumſcripſiſſe, quantum ſcilicet aratro fuerat designatum, quod omne pomærio continebatur. Secus autem nomen Romæ acceperē. Nam in vrbe sunt, qui intra mænia verſantur; Romæ, qui in ſuburbanis, & continentibus ædificijs agunt. Cum, itaque tribuni, quibus non licebat ab vrbe diem integram abeſſe, ante mediam noctem in ſuburbana appulerāt, nec tamen intra mænia ſe contulerant, legi factam fraudem exiſtimabant, quòd Romæ, nō etiam in vrbe fuerant. Quin, & co-

mitia cōturiata, quæ in Campo Martio cogeſcunt, non in vrbe, ſed Romæ haberi dicebantur, quòd intra urbē prociñctum exercitum eſſe non licebat. Quibus liquidò conſtat ex glossæ ſententia contra Aldobrand. Romę appellationem extendi non vrbis. Sed in hoc paulum molliendum dictum glossę aientis appellationem Romæ extendi ad centesimum lapidem, nam conſtat, non extendi, niſi ad ſuburbana, & continentia ædificia.

Haſtenus de excuſatione intuitu loci.

Intuitu verò personæ excuſatur quiſpiam, ſi ſit maior ſeptuaginta annis §. itē maior hoc tit. Si ſit pauper, ac infirmus, §. ſed, & propter cū ſeq. Si illiteratus §. ſimiliter.

*§. item
maior
cū plu-
ribus,
§§.*

Si inimicus §. ſi propter, cū §. inimicitia.

Obſtat primo, de maiore ob. 1. 70. annis l. 1. §. ult. ff. de vaca. mun. & c. vbi ſeptuageſimum quintum annū agat quiſpiam, & tres liberos habeat, attamē propter haſce cauſas à muneribus ciuilibus non liberatur. Tutela autem eſt munus ciuile, ut iam dictum eſt, & ibi ſentit gl. ergo, & c.

Ob-

Ob. 2. Obstat secundo contra hoc ipsum l. ult. C. qui ætate libro 10. ubi quintus supra quinquagesimum annum præbet à munere personali vacationē. At tutela munus est personale, ut supra firmatum est per l. ult. C. de mun. & hon. Igitur falsum est dum dicitur, septuagenarios excusari ab hoc munere.

Nota. Antequam soluas nota tyro, multiplices reperiri in iure titulos de excusat. de vacatio. de his. qui ætate, qui morbo, qui numero filiorum se excusant. De vacat. mune. & hon. de iure immunit. Qui omnes tituli peculiare, aliquid agūt. Non sunt igitur commiscendi inter se se; idē animaduerte, & si tutela munus sit personale, non tamen æquē propriē, ac alia munera personalia, de quib. in titulo de muner. & hon. Omne munus publicum personale est, quod corporibus labore, cum sollicitudine animi, ac vigilantia principaliter existit, ut sunt ea, quæ recensentur in l. 1. & ult. ff. de muner. & hon. quæ, & auctoritate, & utilitate sunt publica. Tutela verò est munus civile publicum, & personale, ut in d. l. 1. & ult. & ibi

glos. & Dd. Sed non utilitate, tamen auctoritate; quia est auctoritas inducta publico iure. Quo firmo rerento non obstant contraria.

Ad primum responde, nō loqui de munere tutelæ, sed de muneribus alijs personalibus habentibus admista, alia maiora onera, ut deducitur ex superioribus.

Ad secundum responde, in alijs muneribus personalibus magis propriē sufficere quantum supra quinquagesimum annū ad excusationem: secus in tutela, in qua septuaginta exacti desiderantur pro excusatione non pauciores, favore pupillorum, quib. senilem prudentiam præesse decet. Igitur excusationes aliorum munerum, quamquam personaliū licet mitiores excusationibus tutelaribus nullum faciunt huic titulo negotium, qui suis nititur particularibus excusationibus.

Quoad paupertatem obstat.

Obst. inquam tex. in l. spa- ob. 3. donem 18. §. ult. ff. eodem de excus. &c. ubi tutor pauper præsumitur tutelam affectasse, not. et ibi Bart. Igitur non utetur excusatione, §. itē tria

L onera

onera hoc tit. glo. in l. 2. §. ult. ff. si quis caut. l. 15. §. interdū, ff. eod. nam, qui expetit, & affectat non se excusat d. iurib.

§. item Responde, & aduerte, aliud
propter esse excusationem ob pauper-
pauper tatem, aliud præsumptionem
Notā. contra paupertatem. Si querimus de præsumptione; variè pro negotiorum varietate responsum est, vt not. Bar. in tit. sup. quib. ex caus. man. non licet n. 5. aliàs præsumi pro paupere, aliàs non; Ita loquitur tex. in l. spadonem §. ult. nā si reperitur tutor factus modici patrimonij, præsumitur affecta esse tutelam, & ideo si errat magis coercendus est. Nos autem cum Imp. in §. itē propter paupertatem loquimur de eo qui obtentu paupertatis vult se se eximere ab onere tutelari, eo quia se imparē fatetur, & hæc excusatio admittitur, vt not. passim interpretes.

Cætera plana sunt.

Restat de excusationib. intuitu negotiorum.

Quemadmodū multa sunt negocia, multæ quoq; sunt excusationum species, & in hoc plures §§. explicantur.

*Sum-
matim
§§.*

plures. Administrator rerū fiscalium §. item D. Marcus, hoc tit. Absens causa Reipubl. §.

item Reipu. hoc titulo.

Publicam habens potestatem §. & qui potestatem, si quis lite vexet pupillum, vel adultum §. item propter litem.

Qui status controuersiam passus est à patre pupilli, §. itē is, &c. Professores literarum, &c. Romæ, & in patria §. item Romæ, &c. qui vniuersi §§. promiscuè per institutionum Architectos ponuntur, cū superiorib. & à nobis in tyronū gratiam in sua capita discreti in præsentem veniunt inspectionem. Quibus singillatim breuitatis gratia non obijcio, ex forma instituti, dūtaxat vnicum propono textum, ne videar oblitus ordinis ppositi.

Ob. Obstat. cōtra illud quod dicitur in §. & qui potestatem, vbi gerentes magistratum (in hoc sensu accipitur potestas l. potestatis 215. de verb. sig.) excusantur. Obstat inquam tex. in l. propter magistratū 26. ff. de excus. tut. vbi Paul. respondit, ea causa non dari excusationem à tutela.

Responde in d. l. agi de eo, qui ob magistratū, quem nondū gessit, sed erat gesturus, se se excusare nitebatur. Imper. autem loquitur de eo, qui in actu gerit.

Quod

Quod tempus detur excusationibus. Cap. IV.

*S. qui
autem
hoc tit.*

DE hoc capite loquitur Imp. in §. qui autē excusare hoc tit. nostro. In quo verba facit de modo excusandi, & de tempore; Quæ si simul colligantur respiciunt tēpus excusationis cum modo, & lege. Quoad modum ait Imperator. Eum, qui vult se excusare, non cogi appellare, sed posse etiam sine appellatione causam excusationis, apud competentem iudicem allegare. Quare Cuiac. libro 9. obser. cap. 35. & cum eo solertissimi quidam not. distare hoc munus ab alijs. Nam ascitus ad aliquam munus nisi statim appeller, exin non poterit ullam aliam excusationem proferre l. 4. C. de appellat. & l. 2. C. de decur. Illa verò verba in text. d. §. qui autē se excusare, *non appellant*, accipienda sunt pro non coguntur, non adiguntur, licet si velint possint, quamvis frustra id; & ita obseru. conciliari diuersa iura, quæ alioqui pugnarent, vt hic locus, & l. 1. §. 1. ff. quand. appellat. sit, cum l. cum in vna 17. §. 1. ff.

de appellat. l. tutores 18. C. eod. cum similibus.

Quo ad tēpus intra quod, quis se excusare potest, est quinquaginta dierum, à die cognitionis numerandorum, idest ab eo die quo quis cognouerit se tutorem, seu curatorem datum. Concord. l. 6. & l. tutor licet 19. C. de adm. tut. vel cur.

Obstat primo, l. scire oportet, 15. §. aliud etiam, ff. eod. vbi qui se excusat habet pro viginti milliaribus vnā diem, & vltra triginta.

Responde, tex. nostrū cum consonantibus iuribus in hūc modum accipi. Aut tutor, vel curator habitat infra centesimum lapidem, & dantur ei 50. dies, aut habitat vltra, & tunc singulis numeris viginti lapidum adijcitur vna dies, & vltra triginta, & tūc si omnes à lege computati quinquagesimum numerū non impleant supplentur à lege. Si verò exuberant reuocantur ad præscriptum quinquagesimum numerū. Meritò in hoc standum locorum interuallis.

Obstat secundo l. quinquaginta 41. ff. eodem, vbi dantur quatuor menses.

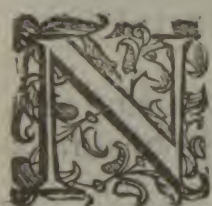
Responde, quinquaginta
L 2 die-

dierum spatiū dari ad conte-
stādas excusationem causas:
sed pro absoluendo negocio
ex die nominationis continui
quatuor menses constituūtur.

En habes huiusce tituli sub-
stantiam ad quatuor capita
reductam; Definitionem, ra-
tionem, modum, & tempus,
&c.

Tit. 26

IN TITVLVM XXVI. DE SVSPECTIS TVT. VEL CVRAT.



Quiissimū, quod
restabat tuto-
ribus, & cura-
toribus cōmu-
ne erat suspe-
cti crimen, quo vtriq; à tutela
remouentur, vel cura. Cuius
quidē tituli, vt proprius attin-
gamus substantiā videamus.

Cap. 1. Quid sit suspecti
crimen.

Cap. 2. Quæ sint causæ su-
spicionum.

Cap. 3. Qui postulētur, qui
postulent, & apud quos.

Quid sit suspecti crimen.

Cap. 1.

Dico, esse actionem penē
publicam ex lege 12.
tab. ad remouendos tutores,

& curatores, qui non ex fide
administrant. Elicio hanc de-
scriptionem ex §. 1. & §. sus-
pectus, & §. ult. hoc tit. & ex l. 1.
§. consequens, ff. eod. l. 1. §. sus-
pecti, ff. ad Turpil. cum simi-
libus.

Dicitur *crimen* pro iudi-
cio, quod nouum non est, vt
not. interpretes in princip. tit.
nostri l. si cui crimen, ff. de ac-
cusat. Theophilus hic, & alij
scribentes.

Dicitur *actio penē publica*
per §. consequens hoc tit. l. 1.
§. consequens, ff. eodem, nam
omnibus patet hæc accusa-
tio, & in hoc est similis pu-
blicis iudicijs, §. publica in-
fra de public. iudic. Distat
tamen à verē publicis iudi-
cijs, quemadmodum tutela,

&

& cura distant à rebus verè ad Rempub. pertinentibus. Ideò in hoc iudicio accusator non incidit in Turpilianum l. 1. §. suspecti ad Turpil. sicuti in priuatis delictis l. ult. ff. de priu. delic. vt ex obiectorum resolutione constabit.

Prins.
tit.

Dicitur *ex lege 12. tab. ex princ. tit. nostri l. 1. ff. eodem, Cic. lib. 3. offic.* Dolus in iudicio tutelæ lege 12. tabularum vindicatur.

Ob. 1. Obstat primo, l. 3. §. præterea, ff. eod. vbi tutor suspectus remouetur arbitrio iudicis, ergo non datur accusatio.

Respondet; aut instituitur iudicium, aut non, primo casu sine accusatione non peragitur, secundo, vt tex. in d. §. præterea aperit fauore pupillorum inductum est, vt etiam iudex, cui constat dolus tutoris, vel curatoris, possit eos repellere.

Ob. 2. Obstat secundo: Vel est publica, vel non huiusmodi accusatio. Si publica sequetur naturam in totum publicorum iudiciorum; Si non, non erit, tam fusa, vt in d. §. consequens igitur, non omnibus patebit, sed potius dicetur actio civilis.

Responde, posse dari hanc temperiæ à lege, cum hac nota improprietatis, penè, fauore pupillorum, & in odium pessimi tutoris, & curatoris. Ideò lex fecit publicam accusationem hanc, sed dixit, penè, quia in quibusdam similis est publicis iudicijs, in quibusdam dissimilis.

Similis primo, quia pupillorum causa est causa Reipu. Illi enim est curæ salus pupillorum. Publicæ autem causæ sunt quibus iniuriam Reipu. factam persequimur.

Secundo, quia patet omnibus, vt in publicis fit.

Tertio, sicuti publica iudicia in publico foro agebantur; ita hæc accusatio pro tribunali exercetur l. 1. §. suspecti ad Turpil.

Dissimilis verò primo; quia publica iudicia à quæstoribus rerum capitalium, vel à populo ipso exerceri solebant; hæc cognitio à rerum priuatarum magistratibus, hoc est, qui de re pecuniaria ius dicebant exercebatur.

Secundo, qui hoc iudicium intendit principaliter agit, vt suspectus, remoueatur, nõ vt puniatur; quare in crimen se non subscribit, nec incidit in Tur.

Turpilianū, vt supra dictum est. Si quando autem grauius in tutores, vel curatores animaduertitur; hoc fit potius iudicis arbitrio, quā vi accusationis l. 1. §. item solent, ff. de offic. præfec. vi b.

Quæ sint causæ suspicionum.
Cap. II.

S. suspectus autem. **C**Ausas suspicionum in-
nuit Imper. in §. 3. hoc nostro tit. vbi ait suspectus autem est, qui non ex fide tutelam gerit, licet soluendo sit, tex. est in l. 3. §. nūc videamus ff. eod. Ideo suspectus est ex mala fide, & malis moribus, non enim diuitiæ, vel paupertas suspectum faciūt, sed mali mores, vt ait Imp. in §. vltimo hoc nostro tit. Consonat l. 6. C. eo. vbi non vires patrimonij principaliter, sed an nihil segniter, nihil fraudulenter geratur perpenditur.

S. suspectus autem minus. Ne autem fortè quispiam existimet, parem semper esse penam in huiusmodi accusatione; Imperator in §. suspectus autē remotus distinguit inter dolum, & culpam l. 3. §. nunc videamus, & §. vlt. hoc tit. Nam si ob dolum notatur infamia: Si ob culpam, idest

segnitiem, seu rusticitatem, siue etiam latam culpam accipias, quæ proxima est dolo, detracto tantum nomine, infamiae notam non incurrit, vt not. Dd. in §. suspectus autem hoc tit. Vbicumque enim doli verbum, seu appellatio detrahitur, ibi quamuis effectus doli reperiatur, attamen infamia non est l. non debet 12. ff. de dol. mal. Sunt autem causæ euidentēs suspicionis si tutor copiam sui non faciat, vt præstentur pupillo alimenta, §. si quis tutor hoc tit. nam tutore præsentē decernēda sunt l. 2. C. de alim. præst. l. 3. ff. vbi pup. educ. deb. l. impuberib. 7. ff. eod. de susp. Licet distinguatur inter præsentem, & absentem tutorem. Absens remouetur nulla alia poena ei irrogata, præsens verò, & mētiens coercitus remouetur. Sicuti punitur ille, qui precio tutelam redemerit, vt in d. §. l. 3. §. tutor, ff. eod. idest per ambitū, & malas artes ad tutelæ administrationem irrepsit. Velut Cuiac. not. qui data pecunia officialibus, & ministris prætoris per quos fit inquisitio d. l. 3. §. tutor.

Satisfactio autem non est *S. vlt.* tanti, vt tutoris, vel curatoris per-

S. suspectus autem.

S. si quis tutor.

in l. 3. ubi etiam glos. C. de integ. rest. qua probatū facit, minorem habentem curatorem æquiparari pupillo. Sed minor potest, ut iam dictum est cum consilio necessario- rum ergo, &c.

Responde, ex mente ipsius Bart. æquiparari in actib. inter viuos, non in actibus morientium. Et in actibus inter viuos excipie eos, in quib. firmitas iudicij desideratur, nam minores legitimam habent standi in iudicio personam, §. ult. sup. ex quib. caus. man. nō lic. & intelligunt, quid agant, maximè propinquorum consilio adhibito l. pietatis 6. C.

eod. pupilli autem e conuerso, qui nec tutore auctore accusare solent l. qui accusare 8. ff. de accusat. quia non intelligūt, & hæc est quasi accusatio l. 1. §. suspecti, ff. ad Turpil.

Obstat secundo, dum dictum est suspectos posse postulari in Prouincijs apud Præsidem, & Legatum Proconsulis obstat. l. 1. §. suspecti, ff. ad Turpil. Legatus enim non habet tribunal.

Responde, hoc fauore pupillorum inductum fuisse l. cognitio 4. ff. de offic. eius cui mand. est iurisdictio, &c.

Laus Deo, & Deipare semper Virgini.

Finis Primi Libri.

INSTITVTIO LEGALIVM
QVÆSTIONVM
 DISPONENDARVM,

Q V A
FACILE TERMINI
SUPPOSITA.

ET PUNCTA INNOTESCVNT.

*Opus sanè in Academijs versanti
 necessarium.*

AVCTORE IOANNE VISCONTE
IVRISCONSVLTO PISTORIENSE;
*In Almo Pitano Lyceo iuris ciuilis professore,
 & Diui Stephani æquite.*

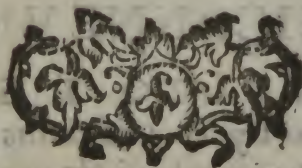
Præfatio Tyronibus.



Ngenua iuuentus, quæ legalem terris puluerem, si tibi vna cordi est bonus exitus, bona victoria, imbue te breuibus hisce præceptis, quibus eris ad disceptandum instructior, & paratior ad vincendum. Hactenus in literario nostro certamine fors rexit pugnam, nunc ars, & prudentia dominetur. Prisco æuo, ita musicum, ita oratorium munus tractabatur. Ars, deinde filia laboris, & solertiæ docuit modum. Omnis disciplina, nostra memoria, suum habet septum, intra quod se teneat: mirum, si quæstio adhuc impunè vagatur. Dicit

M quif-

quispiam, & quæ sunt inuenta dialectices? nonne ijs disse-
 rendi panduntur artes? Non inficior, sed qua disputatio,
 non qua quæstio per terminos, supposita, & puncta interno-
 scitur. Hoc vnum restabat opus intentatum. Primi duces
 ad hoc iter sumus. Si nostra institutio tibi aliquantulum con-
 ducet Deo, & Deiparæ refer acceptum, & promoue in bo-
 nis literis, vt præcor, & voueo.



IN SEQVENTIBVS HÆC CONTINENTVR.

Q uid sit questio. Cap. 1.	pag. 172
A quibus fontibus nascatur disceptatio.	
Cap. 2.	p. 174
De Terminis. Cap. 3.	p. 176
De Puncto. Cap. 4.	p. 177
De suppositis. Cap. 5.	p. 178

Item Quaestiones infrapositæ Iuxta Methodum
legalis institutionis.

Q uestio mentis.	pag. 183
Questio in scriptis ex ratiocinatione ex rub. proæm. in- stituit.	pag. 190
Questio ex discrepantia scripti, & voluntatis ex S. cum ex aliena materia instit. de rerum diuis.	pag. 196
Questio ex scripturis contrarijs ex S. færa instit. eodem.	pag. 202
Questio ex ambiguitate ex S. item lapilli instit. eodem.	pag. 210

M 3 IN-

INSTITUTIONIS
LEGALIVM QVÆSTIONVM
DISPONENDARVM.

Quid sit questio.
Cap. I.



Mnis res, cuius est disciplina primo, quid sit quæritur. Institutione quæstionis tradituro par igitur fuit proponere, quid quæstio sit.

Quest.
in gene
requid

Quæstio autem in genere dicitur appetitio cognitionis. Vnusquisque enim, qui de aliquo quærit cognitionem ipsius desiderat.

Quest.
in spe.
est.

Cæterum in specie. Quando quæritur, vtrum iustitia sit constans; vtrum scriptura sit de substantia legis, &c. tunc quæstio ea est, quæ ex affirmatione, & negatione nascitur. Exemplo vtamur.

Quæritur vtrum iustitia sit constans, necne, necesse ad

hoc nascatur quæstio duos reperiri, quorum alter affirmet, alter neget.

Illa intentio, hæc depulsio nuncupatur, & ex hac affirmatione, & negatione, quæ alioqui causæ conflictio dicitur, quæstio, seu status nascitur, seu dubitatio, quod in eo primus causæ congressus stet; dubiteturque, nec appareat resolutio. Igitur quæstio in subiecto, de quo quæritur considerata est, quæ nascitur à simplici affirmatione, & negatione. Quoties autem à partibus ratio affirmationis, & negationis depromitur; tunc cum suppetat disputationis, & decisionis materies, non amplius quæstio, seu status, seu dubitatio, sed disceptatio appellatur.

Discep-
tiatio
quid.

Exemplo. Quæritur vtrum iustitia sit constans, necne. In primis oportet quæstionem

nem nasci. Igitur sunt duo viri effingendi, quorum alter affirmet, neget alter; ille officio actoris; hic rei fungatur. Actori semper datur intentio, quia semper petit.

Igitur dicet Titius. Iustitia est constans, Seius rei partes sustinens depellit, & ait non est constans. Ex hac intentione, & depulsiōe oritur quaestio, seu status; at disputatio haberi non potest, ni prius Seius, qui negavit, & depulit rationē depulsiōis aperiat, & dicat, non est constans; *quia in subiecto hominis inconstantis*, deinde Titius actor veluti replicatione quadam firmet intentionem suam ita; *sed est constans, quia ea, quae sunt in mortalium mente sunt constantia*. Ex huiusmodi rationum conflictione nascitur disceptatio, id est quaestio magis absoluta habens disceptandi, & resoluendi pabulum, utrum sit iustitia constans nec ne, &c.

Prima igitur quaestio in prima causae constitutione delitescens, ab affirmatione, & negatione semina trahens nimis diffusa est, nullaue ex ea sit copia disputandi. Secunda verò in angustum de-

ducit rem totam, ut alatur inde pro resolutione iudicium: nam à rationibus hinc inde prolatis à partibus deriuatur. Sed accipe exemplum huius rei solidum, quomodo videlicet causae plena fiat constitutio, nam in calce plura quaestionum exempla ad hanc legem efficaciarum proponam. In primis monitos volo Tyrōnes, ut memoria custodiant haec elementa, & eorum vim.

I. intentionem significat, D. depulsiōem; Q. quaestio-
nē, R. rationem. F. firmamentum, D. disceptationē. Nam ita res se se habet, ut in primis actor intentionem suam proponat, deinde reus depellat, hinc oritur quaestio, postmodum reus rationem addat; subsequatur firmamentum actoris, ut tandem disceptetur, & resoluatur. Exemplum igitur sit. Proponitur haec facti species.

Quidam occupavit feram persequendo, & apprehendit; deinde effugit, & in alterius manus incidit, queritur cuius sit fera. In hac quaestione non est nosse caput, si hinc inde rationes, & argumenta congerantur, sed magis in aper-

M 3 tum

tum res veniet, si in hunc modum fingatur exemplum *Fefti* controuersiae. Venator *species.* feram occupauerat, eamque secum vinam asportabat, fortè aufugit, & in manus alterius incidit. Finge hunc, in cuius manus incidit, esse auctorem, & venatorem reum. I. fera mea est. D. imò mea.

Quaestio cuius sit. R. feræ namque omnes primi sunt occupantis. F. at ego primus sum occupator, aufugerat enim, & naturali libertate recepta iterum in manus meas incidit, & eam apprehendi. D. disceptatio oritur àn is cuius è manibus fera effugit dicatur tamen occupator. Ad hoc institutum cum quaestio redigitur, magis in apertum venit veritas, & disceptationis origo, quam si dicatur. Papinianus ita ait. Diuersus est Paulus. Iustinianus contra.

Sed magis nostri instituti methodus apparebit, cum de suppositis, & puncto disferemus.

A quibus fontibus nascatur Disceptatio. Cap. II.

Cum essentia disceptationis sit iam exposita, sequitur nudatio ipsius ortus, & quidem omnis quaestio, seu disceptatio, aut in mente, aut in scriptis existit. Si in mente, aut à coniectura, aut à finitione, aut à qualitate. Cic. in Topic. & in partit. Quintil. libr. 3. capit. 6. Francisc. Conn. comm. iuris ciui. libr. 1. capit. 1. Nam aut quaeritur sit, ne aliquid puta, si ius sit in opinione, an sit Centaurus, &c. & disceptatio in coniectura posita est.

Coniecturae verò à causis efficientibus, & consequentibus, tum ab adiunctis, & similibus, eorumque contrarijs ortum rei scrutantur.

Aut quaeritur, quid sit, puta, quid sit Iustitia, quid ius, quid tutela, testamentum &c. & pendet à definitione substantiam rei significante.

Aut quaeritur quale sit cum de honestate, & utilitate differitur puta, vtrum sit honestum pro amico metiri,

Quaest. in mente à quibus oritur fontibus.

Quaest. an sit est cōiectura.

Quaest. quid sit est definitio.

Quaest. qualis sit in partibus, & quaeritur.

tiri, num utile sapienti negociari, & residet hæc quaestio in partibus, & qualitatibus rei, quæ, aut habet partes absolutas, aut assumptivas. Absoluta pars est, cum id ipsum, quod factum est, ut aliud nihil foris assumatur, rectè actum esse dicimus. Ea est huiusmodi. Pater filium verberavit, is iniuriarum cum Patre agit; Pater nihil aliud defendit nisi licere filium à Patre verberari. Assumptiva est cum aliud necessario foris assumitur, ut iure factum esse aliquid confirmemus, ut Milo damnetur nisi foris assumat à Clodio sibi esse factas insidias. Nec dicatur quispiam hoc esse rhetorum præceptum; nam institutioni nostræ hæc omnia valde conducunt, ut infra apparebit.

Ex hisce tribus nascitur disceptatio eius rei, quæ residet in mente.

Cæterum si agimus de re cuius est disciplina, & scriptura, tunc à quatuor fontibus quaestio in scriptis derivatur, ut Cicer. libr. 1. de Invent. ait.

- 1 *Aut ab ambiguitate.*
- 2 *Aut à discrepantia scripti,*

& voluntatis.

3 *Aut à scripturis contrarijs.*

4 *Aut à ratiocinatione.*

Omnis quaestio, quæ in scriptis existit non potest, nisi ab ijs ortum ducere. Frequentius autem legales nostræ contentiones in scriptis existunt; quare ab vno enumeratorum semina ducunt.

Ambiguum est quoties de vero sensu verbi ambigitur, quod in utramvis disceptatorum sententiam pariter inclinet; disputaturque num æquius ex differentibus sententijs illam, vel illam accipi, ut quoties litigant Interpretes, an verbum lego importet legatum, seu fideicommissum, vel institutionem; utrum pollicitatio facta præsentis, & tacenti sit pactum, vel pollicitatio &c. certè ambigua hæc sunt, quia utrumque possunt significare, disceptatur quid æquius, quid solemnius.

Discrepantia scripti, & voluntatis est, quoties quis inspecta littera, & legis sanctione puniendus est, sed mens repugnat; disputaturque plurius ne verba, vel minoris sint facienda, ut incipite quinto exempla dilucidius

M 4

cidius aperientur.

Scripturæ contrariæ sunt quoties scriptum scripto opponitur, & disputatur, utram legem sequi sit iustius.

Ratiocinatio demum est, quando lex non reperitur, quæ casum exprimat, vel comprehendat, & similis existat; tunc disputatur oporteat ne casum similem lege expressum ad factum, quod venit sine lege iudicium accommodare.

Horum omnium exempla, ut dixi infra legentur.

De Terminis. Cap. III.

Explicato, quid quæstio sit in genere, & in specie, & à quibus nascatur fontibus: Tempus monet, ut nudemus iuris studiosis, quomodo hæc, quæ dicta sunt quæstionibus iuris consultorum disponendis conducant. Conducere autem apparebit, si omnia, quæ scitu sunt necessaria ex supradictis proficisci apparebit.

Tria autem sunt scitu necessaria in omni quæstione; Terminis; Supposita, & puncta. Quæ qualia sint suis locis proponetur. Nunc iuvat

à terminis initiari; qui nihil aliud sunt, quam cognitio materiæ, de qua agitur. Turpe enim est, differere utrum færa occupata; deinde clapsa è manibus sit prioris occupatoris nec ne, nisi planum fiat, naturam færarum esse, ut sint occupatoris, sed quousque eius custodia detinentur, & similia, quæ ex causæ constitutione liquescunt, ut in supra posita facti specie videre est, & in mox explicandis quæstionibus ex forma instituti nostri. Sicuti enim Magnus Accursius, dum materiam legis vult clarè poenè sub aspectum studiosorum ponere, facti speciem confingit, ita ex hac magis absoluta causæ constitutione perfectè, magis termini insinuantur Tyronibus.

Meritò quidam ex Ultramontanis Interpretibus clarissimi in paragraphorum. Institut. explicatione in hunc modum facti speciem effinxere.

De

Depuncto. Cap. IV.

Punctus nihil aliud est, quam cognitio natiuitatis quaestionis. Tenere punctum est callere semen, unde quaestio sua deducit initia. Nam si quispiam intellexerit disceptationem oriri ab ambiguitate, subito rimabitur ex differentibus sententijs vtram æquum sit accipi, & ita accipiet filum quaestionis, quem tenebit nec aberrabit, nec capietur inuolucris. Nam plerique, qui in puncti ignoratione versantur, si exempli gratia, quando oritur ab ambiguo; interpretantur verba, coaceruant rationes, quibus faueant illi, vel illi parti; hoc est toto aberrare Cœlo, est non nosse punctum. Nam quid ad me si verbum in vtramuis sententiam cadit, & ob id ambiguum; depromere rationes, quibus probatur in illam sententiam venire, vel illi accommodari? Nam rationes in scopum quaestionis non collimabunt; Sed si dicetur æquius, benignius est hanc sequi sententiam, licet de rigore verborum signifi-

cet vtrumque, nam æquitas rigori præferenda, & similia, quibus pars contraria lacefitur; & necessitate circumuenitur, vt se tueatur, nisi velit dare manum. Sed dicet quispiam, qua lege cognitionem puncti nobis comparabimus? Habeo quod respondeam dupliciter. Vsu, & exercitatione hanc veritatem attingi. Cæterum ars quoque nostra viam sternit studio. Iuueni facilem, & amplam.

Finge tibi Quaestionem in subiecto supra proposito, nam vt facilitati studeamus curæ est non desciscere ab vno exemplo.

Quærebatur. Vtrum fera occupata, & elapsa manus occupatoris in alium incidit sit primi, vel secundi. Vt innotescat punctus positæ quaestionis, vestiganda est origo, quæ, vt appareat, duco necessarium initiantibus breuiem moram facere in causis omnibus, à quibus proficiscitur omnis quaestio, ita vt propria se se prodar. Exem. *Nota.* plo. Dicat Tyro Quaestio hæc non est coniecturalis, neque finitionis, aut qualitatis, non enim quæritur, an sit, quid sit, aut

aut quale. Igitur erit quæstio, quæ in scriptis existit. In scriptis existens cum oriatur ex quatuor, non est ex scripturis contrarijs, quia non est lex, quæ dicat non esse primi, & aliam ex cuius ratione contrarium appareat. Nō ex discrepantia scripti, & voluntatis, quia non est aliud scriptum, aliud mens legis. Nec ex ratiocinatione, quia nō agimus de accommodando facto legis, quæ non extet ad legem, quæ extet.

Igitur nascitur ab ambiguitate, nam cum in §. feræ Institut. de re diuis. dicatur feram esse primi occupatoris, qui prior occupauit inquit mea est; Deinde cum elapsa est è manibus, qui secundo occupauit, cum non sit amplius sub custodia primi est, ac si primò occupet, & inquit imò fera mea est.

Igitur disceptatio oritur à verbo occupare, quod ambiguum est. Et punctus erit noscere vtrum æquum sit ex differentibus sententijs accipi. Ideo Iustinianus in dicto §. respondet, equius esse occupatam feram dici ab eo, qui retinet sub sua custodia, & argumentatur à repugnan-

tibus. Repugnat enim primum occupauisse feram, & liberè vagandi potestatem recepisse. Ideo in dicto §. feræ versicul. quicquid declarat ambiguum huius occupationis. Animaduerte autem, quam sit necessarium puncti cognitione potiri. Nam si alius, qui hac cognitione non ducatur velit, vel argumentari, vel decidere super hac occupatione, & congerat leges responsa, & rationes fera est primi occupantis, quia ita inquit Paulus I. C. quia non debuit frustra laborem impendere, quia primus vidit apprehendit, & similia. Hæc omnia ne tantillum mouent eum, qui callet quæstionis originem, nullumque negotium faciunt aduersario, neque decisioni quicquam faciunt.

De Suppositis. Cap. V.

Supposita sunt, quæ supponuntur à partibus hinc inde disceptantibus. Semper enim quæstio nascitur ab affirmatione vnius, & negatione alterius, & disceptatio à ratione rei, & à firmamento

mento actoris, quæ sunt duæ rationes contrariæ, quibus suppositis, tertium est de quo disceptatur. Exemplum sit in suscepta casus figurati-
one §. feræ, ubi Actor habet intentionem. Hæc fera mea est; Respondeo, imò mea; quæstio utrius sit. Respondeo feræ namque, omnes primi sunt occupantis, at ego prior occupavi. F. imò ego primus sum occupator, eam enim paulo ante prehenderam, & vix è manibus meis elapsa est. Hæc omnia, quæ dicta sunt non disputantur, sed suppositis hisce duobus, alterum occupasse primum feram, & elapsam è manibus, alterum deinde occupasse, & retinuisse; Disceptatio tunc oritur; an is cuius è manibus meis elapsa est. Hæc omnia, quæ dicta sunt non disputantur, sed suppositis hisce duobus alterum occupasse primum feram, & elapsam è manibus, alterum deinde occupasse, & retinuisse; Disceptatio tunc oritur, an is cuius è manibus fera effugijt, tamè eius dominus, adhuc per occupationem dici possit.

Igitur supposita in omni quæstione sunt duo, idest ra-

tio rei, & firmamentum actoris. Et hoc, adeo verum est, quòd sit tollatur vnum, vel alterum puta ratio rei non sit locus disceptationi, similiter si firmamentum actoris. Hæc duo supponenda sunt, si volumus disputationem habere. Hisce enim ratione, & firmamento alitur quæstio, quæ alioqui ex affirmatione, & negatione ieiuna erat, & potius status, & dubitatio dicebatur, ut in primo capite dictum est. Si igitur hæc duo sunt veluti disceptationis pabulum, sitollantur, non dabitur contentio. Ea propter turpè ducimus encyclijs, & disputationibus, tum privatis, tum publicis inuehi in supposita. Exemplo quidam scolæ sciscipit defendendum in proposita quæstione feram esse eius, qui occupavit, & detinet ex dicto §. feræ de rerum diuiso. Modo si alius argumentetur, ita. Feræ sunt eius, qui legitimè, & verè occupavit; at ille legitimè, & verè non occupavit; Igitur fera eius non est.

Hoc, vel simile argumentum est contra suppositum, nam si destruaturs hoc, utrumque legitimè occupasse, non erit quæstio cuius sit. Supponen-

*Suppo-
sit a nil
aliud q̃
ratio, et
firmamē-
tum.*

nendum enim est primum legitime occupasse, sed feram elapsam, deinde alium legitime occupasse, & retinuisse feram; unde hisce duobus suppositis, quaestio, & disceptatio est utrum sit eius, qui occupavit, & è manibus suis elapsa est, vel eius, qui occupavit, & detinet.

Vt amur alio exemplo magis vulgari; hæc enim veraprehenduntur in qualibet re, de qua volumus quaestionem formare.

Quæritur utrum negotiatio sit magis utilis, quam honesta.

Debet poni ratio hinc inde cur hæc quaestio inoleuit.

Qui affirmat inquit. Lex ait, *Turpe lucrum, quod mendacio paratur, & vitæ discrimine*. Qui negat esse magis ait. Alia lex, inquit, *Honestè facit, qui opes inuehit in Rempublicam*. Positis igitur hisce legibus, quæ si coniungantur in hac facti specie disceptationem alunt. Disputatur, an æquius sit priori, vel posteriori legi acquiescere.

Igitur duæ illæ leges contrariæ allatæ pro rationibus diuersis ab actore, & reo erunt supposita.

Ideò animaduertat Tyro, omnes causas, à quibus deducitur, disceptatio esse geminas, ut iam dictum est. Nam, aut oritur ab ambiguo. Ambiguum autem est, quod hinc inde inclinatur, aut à scripturis contrarijs, idest vna scriptura, & alia, aut à discrepantia scripti, & voluntatis, aut à ratiocinatione, idest à facto legis, quod extet, & legis, quod non extet.

Hæc geminæ causæ sunt rationes, quibus utitur actor, & reus, ut inde disceptatio oriatur.

Nam si ab ambiguo actor Nota. habebit ambiguum pro sua intentione, seu ratione, seu supposito, & reus similiter, & quaestio nascetur à duobus suppositis ambiguis.

Si à legibus contrarijs, actoris erit altera lex, rei altera, quaestio, seu disceptatio erit utrum legem sequi, sit iustius.

Si à discrepantia scripti, & voluntatis, actor habebit putata voluntatem pro ratione, & suo supposito, reus scripturam, & ita disputabitur verba plus valeant, vel sententia.

Si à ratiocinatione actor habebit factum sine lege. Reus
le-

legemque puniat factum simile, & disputabitur, oporteat, ne legem similem ad factum, quod venit sine lege iudicium accommodare. Summa rei sit supposita in omni quæstione esse necessaria, & reperiri duo, quæ sunt ea, quæ à partibus, seu ab actore, & reo supponuntur. Quæ elicere est à causis, ut iam dictum est, nam si ambigua causa est, hinc inde ambiguum supponendum est, &c.

Sunt tamen quædam quæstiones, quæ licet suppositum habeant, tamē vel difficile internoscitur, & dū cognitum est potest impunē ab omnib. impugnari, ut in quæstionibus quib. quæritur, an sit, & quid sit, nam si quæritur, an sit ius, procedendum ex coniecturis, & si una coniectura admittitur, iam non potest quæri si ius est, si de prima inuentione loquimur. Nisi admittamus duas coniecturas contrarias, vel repugnantes pro suppositis, ex quib. resultet, si sit nec ne, ut cum quærit an sit iustitia, quid sit. Similiter in quæstione, quid sit nullum est certum suppositum, quia per definitiones progredimur. Quando verò quæritur quale sit,

tunc semper duo sunt supponenda, ut in reliquis quæstionibus, quæ in scripto existunt, nam Cic. libro 2. de orat. ait, quatuor controuersiarum genera, quæ in scripto nascuntur semper in qualitatibus statū cadere, quorum exempla iam proposita sunt. Animaduertat quoque Tyro, quasdam reperiri quæstiones, in quibus, quædam supponuntur à Doctoribus, contra quæ inuehi non licet, sed potius sunt termini quæstionis, quam supposita, ut in quæstione, quam mox proponemus; Vtrum capta in fundo alieno contra prohibitionem Domini sint capientis, necne. Supponendum ex mente Doctorū, fructus fundi non consistere in venatione. Sed, ut diximus potius est declaratio terminorum quæstionis, ideò in casus figuratione hoc potest aperiri. Nam re vera supposita petuntur à causis quæstionis, ut iam declaratum est.

Explicatis legibus disponendarum, dignoscendarūque quæstionū. Stat modo nonnulla exempla in quibus præfatæ leges seruatae conspiciantur proponere, ut inde conijciant Tyrones, institutionem

nem nostram serio questionibus conducere.

In omni causa una saltem, vel duo quaestiones proponuntur. Ideò spreto Titulo rri ordine, duntaxat eas conclusiones colligendas duximus, quæ vniuscuiusque causæ supra recensitæ rationem haberent.

Vna proponetur, quæ mentis quaestiones sit, in qua causa non constituitur, punctus

pender à substantia, & supposita firma nulla sunt, quæ in discepratione destrui nō possint.

Proponetur à ratiocinatione à scripti, contrarijs, à discrepantia scripti, & voluntatis, & ab ambiguitate; Quæ sunt omnes causæ, à quibus omnis questio dimanat.

Igitur absoluta theórica, practicè procedendum est, & per exempla.



QVAE-

QVÆSTIO MENTIS DISCVTITVR.

JVXTA M E T H O D V M Institutionis.



*Vtrum scriptura
sit de substan-
tia legis; De-
promitur, hæc
quæstio ex §.*

constat autem sup. de iur. nat. ubi Aret. num. 4. Dd. in rub. ff. de nou. oper. nunc. In omni quæstione expendenda ex ratione præscripti nostri tria percipiēda sunt; Termini supposita, & puncta. Igitur à terminis ordiamur.

Termini.

Deducitur terminorum cognitio planè à causæ constitutione. Ceterum, quia præsens quæstio mentis est; nam quæritur quid sit, ideò cū non pendeat à scripto, sed duntaxat aperiat, quid sit lex scripta, termini ab ipsa disceptatione, & resolutione pendent.

Supposita.

Suppositum nullum necessarium reperitur, quia per definitiones progredimur, & si vnum, vel alterum admittatur, non fit locus disceptationi; potius igitur in quæstionibus mentis suppositum erit

nullam reperiri absolutā perfectamque rei cognitionem in scriptis existentem, alioquin nullum iurgium. Quæstio namque rem dubiam, & non decisam supponit.

Punctus erit in investigatione definitionis legis, similiter notationis, ac diuisionis, & nixus erit vtriusque partis in pōderatione substantiæ legis.

Doctores, ut sit in geminā seriem scindantur. Afferunt plures necessariam esse scripturam. Salyc. in l. humanum, C. de legibus, quam communem dicit Bal. in d. l. numero 6. l. 1. ubi glos. & l. de quibus 32. ff. de legibus, Bald. in lege Gallus 29. §. item credendum, ff. de liber. & posthum. Arch. in cap. lex est distinctione prima, l. fid. li. 1. Ac thymol. & c.

Primum fund. est in l. humanum, C. de leg. in verbo dictari, ubi glos. nam Imperatores formam legis condende præscribunt, & iubent dictari, seu scribi.

Affer. sententia.

Re-

Respondetur, verbum distari non accipi pro scribi. distantib. C. de testam.

Secundo responder Bald. ponderando verbum, humanum; ergo, inquit non necessarium.

Secundum fund. est in cap. lex est prima dist. vbi Archid. lex est constitutio scripta iustum precipiens, & contrarium prohibens 23. q. 4. cap. si ecclesia in fin.

Respondetur, hanc non esse definitionem deductam à substantia legis, sed ab effectu, & à communiter accidentib. quia solemne est scriptis mandari leges, ob id necessarium non consequitur, ergo scriptura est necessaria ad omnes leges, nam si fit est accidens. Vel secundo.

Respon. dictum ibi esse lex est constitutio scripta; non quia scriptura sit de esse legis, sed ne confunderetur consuetudo cum lege. Nam cum consuetudo scriptis, non commēdetur, & eius meminerit in sequenti, nimis obscure loquutus esset Gratianus, si simpliciter dixisset; lex est constitutio.

Tertiū fund. est in §. & non ineleganter inst. de iure nat. gent. & ci. quo loci ius scindi-

tur in scriptū, & nō scriptum. Sed si luce clarius est, diuisiones desumi à substantia, non ab accidenti; exploratū quoque erit, primam partem, id est, legem desiderare scripturam ad eius esse, ad hoc constet diuisio iuris, in scriptum, & non scriptum.

Resp. Iuriscōsultos nō se se obstringere grāmaticorū perceptionib. & quandoque, imō sepius diuisiones facere, vt clarius simpliciusque rem Tyronib. edisserant, quod liquet in partitione iuris naturalis, & iuriscōgentiū, namq; ius scindi non, posse omnib. est in confesso, verum diuiditur tēpus, & ita ius diuiditur ad faciliorem captum. Nam diuisio, aut est substantia in substantias, vt animalis in hominē, & bruta. Aut substantię in accidentia, vt animalium, aliud bipes, aliud quadrupes, aut accidentiū in substantias, vt si volatilia diuidas in Aquilam, &c. aut accidentis in accidentia, vt eruditōrū, alius ex se doctus, alius ex praeceptore.

Quartū, si scriptura nō esset, de substantia sequeretur absurdū, nā posset obtendi cā ignorantis legis non scriptae, & consuetudine non approbatę, &

& esset lex ludibrio, quo ad absurdum.

Respondetur, aliud est esse substantia legis, aliud observatio, & facilior cognitio ipsius. Secundò modo dicitur conducere scriptura, non primo, nā quatenus lex, non adhuc observata lex tamē est, & ideò non eget scripturæ munimento, ceterū cum à populo observanda est, eget, nō tamen ob id sequitur, ergo est de substantia.

Quintū fundamentum est Isid. li. i. Ethymol. qui ait, legem dictam à lego, legis, quia legeret ex scripto, ergo.

Respondetur hanc Ethym. explodi teste Con. comm. iuris lib. i. c. 8. nam Tullius multò melius tradit, eā; à deligēdo vocatam esse legem. Est enim lex inquit præceptio, præniq̃ue depulsio, iniustorum iustorumq̃ue distinctio, & regula, ut detur suū cuique, quod ipsum facere non potest, nisi, quæ iusta sunt deligat, reiiciat contraria. Hocq̃; ius legū nostri, ius positivū appellant, & non sit datū à natura, sed horū constituto inveniū, & positū.

Sextum est à simili conflātū. In sententia iudicum desideratur scriptural. hac lege, &

l. ult. C. de sent. ex breu. rec. igitur, & in lege quæ est sententia Principum.

Resp. eapropter necessariā scripturam sententiæ iudicis, ne detur ipsi mutandi, aut variandi causasita palā loquitur tex. d. l. hac lege, q̃ ratio nō apparet in legib. q̃ sūt in public.

Septimum, ni desideraretur scriptura; promiscua esset lex cū consuetudine à populo ratione approbata, q̃ falsum est ut liquet ex §. ex non scripto iuncto, §. nostro, & l. de quibus, ff. de leg.

Resp. imò multū inesse discriminis, etsi in scripturā non redigatur lex; nam consuetudo ex frequenti actu primordia sua deducit d. l. de quibus lex verò, seu populi, seu Principis consensu epullulat, l. i. ff. de const. Principum.

Octavū fundamentum deduco ex prohæmio instit. in §. omnes verò, in verbo promulgatis, ubi Imp. ait; Omnes verò pupuli à legib. tā à nobis promulgatis, quā cōpositis regūtur. Notandū, promulgare, nil aliud esse, quā divulgare, quā not. ibi Bell. & Aldob. seu prouulgare. Leges autem non dicebantur promulgatæ, nisi scriptis mandatæ. Ratio est,

N quia

quia in ærariū recludebātur ; quoniam aſſerit Sig. de antiq. iu. Ro. Dū igitur Iuſtin. ait ; Populos Regi à legib. promulgatis eſt, ac ſi dixiſſet à legib. ſcriptis ; Stringitur ratiocinatio ex d. l. humanū, in verbo promulganda ; nā Imper. iubent, non aliter promulgari, ſ. nō ſecus ſcribi. Igitur, ſeu rēpus Iuſt. inſpicias, leges ſcriptura nitebātur, ſeu recentium Imper. constitutiones, & formā adinditā, ſcriptura deſideratur.

Reſp. Verbum promulgare, eſſi deſignet promulgare, & in vulgus dare ; hoc non inducere neceſſariā ſcriptionē ; nam in vulgus dantur, i. e. ſponuntur, eſſe voce mentis cogitationes ; nec obſtat in ærariū deſerri ; quia nō ſequitur, prius quam ſcriberentur leges, & conderentur non eſſe leges ; ſed tunc à ſcriptura formam accipere ; nam prius erant leges, quam ſcriptis commendarentur, cū ſcriptura ſit munimentum cogitationum noſtrarum, & accidens rei, non a ſuum ſubſtantia.

Contrarię ſentētię eſt Angel. hic in §. conſtat n. 4. Dd. in c. vlt. de conſue. Bal. in d. l. humanum C. de leg. n. 6. quā dicit communē Abb. in c. 1.

depoſtul. prelat. num. 19. vlt. de Cynum in l. 1. C. de leg.

Primum fundamentum eſt ; Alia eſt ratio formę, alia obſeruatię ; forma voluntas principis eſt, ſeu Senatus, ratio obſeruantię, eſt ſcriptura ; ſcriptura igitur, reſpicit obſervationem, non formam, & ſubſtantiam, & ideò ad eſſe legis non neceſſaria. Exemplum eſt in cōtractibus ſecundum Bal. d. loco ; nam prius habet eſſe, quam obliget, vt patet in contractu conditionali, ita eſt in legib. Sola voluntas principis, vel ſtatuētis verbis expreſſa eſt lex, ſcriptura verò deſideratur ad legis obſervationē, & vt ſubditi ligēt.

Reſp. imò ſcripturā deſiderari multiplici rōne, ne cōfundatur ius non ſcriptū cū ſcripto, ne prætendatur ignorantia, vt forma tradita ab Imp. ſeruetur in d. l. humanū, C. de leg. nec obſtat ſcriptura reſpicere obſeruantiā, nam dicimus reſpicere formam, quoties ſine ea, ius ſcriptum cum non ſcripto confundatur.

Secundū fund. eſt in l. 1. ff. de conſt. princ. in verbo placet, & in Principū placita inſt. de iur. nat. gent. & ciu. non. n. dicitur lex eſt, quę ſcripta eſt, ſed

sed quicquid placet, ad idem tunc dicta est constitutio, ut facit c. institutiones 25. q. 2. in fine d. c. legitur.

Resp. Verbum placet designare arbitrium Principis, quā liberū, ut quicquid ipsi libuerit sit lex, sed tamen non inficiatur tex. suā desiderare formam legum; quasi dicat, quicquid Princeps vult est lex, debita, tamen forma non spreta.

Tertium est in c. cōsuetudo 1. dist. 1. vers. porro si ratione, ubi lex ratione constat, igitur esse legis est in voluntate rationi conformata, merito scriptura nō videtur de substantia.

Resp. loqui de causa effectiua legis, quæ mēs cū mēte est, non aut de essentia, & forma.

Quartū est in c. 1. de renūc. lib. 6. ubi successor redigit in scriptis constitutionem indecessorū, ne traderetur obliuioni. Igitur valebat prius cōstitutio, antequā redigeretur in scriptis, vnde ibi scriptura postea interuenit, non ad esse legis, sed ut conseruaretur memoria.

Resp. antea valuisse, quia legitimo iure facta erat à Cælestino const. & renunciatio valebat, igitur tāquam legitimè factum, non tanquā lex generalis: Ideò Bonif. Pont. Opr. Max. iussit mādari scriptis, &

Quintum est leg. 1. §. exa-
tis, ff. de orig. iuris, ibi, ut ciuitas fundaretur legib. quas in tabulis eburneis p̄scriptas pro rostris exhibuerunt, ut possent leges aptius præcipi, en-
clare apparet redactas esse in scripturam leges, ut facilius præciperentur, non quia scriptura sit de esse legis.

Resp. legis scriptæ hāc inter præcipuas esse vtilitatē, ut vnusquisque eam intueri, & perpēdere possit pro libitum suo, ea propter, p̄ rostris leges exhibebantur antiquitus; non tamē inficiatur d. l. 1. de orig. iuris, scripturā esse de substantia legum. Non tenet enim cōsequentia scriptura facilius præcipitur, igitur scriptura nil aliud extat, quam facilitas percipiendi.

Sextū. Si scriptura desideraretur, aut à iure antiquo hoc esset constitutum, aut à iure demū positiuo. A neutro necessitas imponitur, ergo.

Probatur hoc apertè, nam à princ. leges non edebantur in scriptis, sed ex post facto l. 2. §. 1. de orig. iur. Berous in rub. ext. de const. n. 76. vnde positum quòd pro forma hoc fuerit

N 2 in-

introducitur, à iure positivo dicitur introductum l. humanum, C. de leg. Sed in d. l. nulla necessitas reperitur, ergo.

Resp. Imò necessitatē inducitur per verba Imp. in calce legis dictæ. Scitote igitur Patres conscripti nō aliter in posterum legē à nostra clemētia promulgandā, nisi supradicta forma fuerit observata, forma autē supradicta est, ut dicitur leges, & recenseantur, quæ verba aperiunt necessariam esse scriptionem.

Septimū, si ad iuris, seu legis essentiā desideraretur scriptura sequeretur, ius naturale in scripturā redactum, esse ius civile, quod est absurdum.

Prob. minor. Nā si scriptura est forma legis iuxta l. humanum C. de leg. & lex nil aliud sit, quā ratio congrua naturæ, ut Arist. 5. Eth. Igitur si naturale ius accipiat formam civilem, erit civile.

Resp. ius naturale in scripturam redactum non carere forma legis civilis, nō tū posse dici ius civile, cum fuerit commune omnib. gentibus, non proprium pop. Rom.

Quintū, si scriptura esset de substantia legis, nulla lex, quæ scriptis cōmendata nō fuerit, legis nomen non mereretur,

quod clarū est. Sed leges Lacedemonū memoriæ tantum, non scriptis mandabatur §. & non inelegantur 3. de iur. nat. gent. & civ. Igitur nō deberēt leges appellari, sed hoc est falsum, nā tantum abest, ut leges nō sint, ut pop. Ro. ad illarū legū instar ius cōsuetudinis excogitarit, ut liquet ex §. ex nō scripto d. tit. nat. gentium.

Resp. nos loqui de legibus pop. Ro. ex quo forma inducitur in l. humanum C. de leg. & ex quo ius Ro. pop. in scriptū, & non scriptū partitū est nō inficiamur leges Lacedemon non esse leges sine scriptura.

Nonū, lex est hominū inuentū, nec scitum populorū, sed æternum quiddā, quod univēsum mundū regit, imperandi, prohibēdiq; sapientia, quæ ipsa princeps, & vltima mens est, & omnia mente, aut cogētis, aut vetantis Dei, quæ nec vim litteris scribit, oriri, nec cū scitis populorū abrogatur occidere dici potest, sed multo ante, quā scriberetur orta, & à diuina mente profecta æternum durat, & postquā abrogata est, manet tum, & in natura omnium inscripta vivit sempiterno. Con. com. iv. lib. 1. c. 8. nu. 1. in fine etc. Tull.

ex

ex quo dogmate elicitur: aper-
tè non esse necessariam scri-
pturam.

Respondetur, ab eo. Conn.
d. lib. hæc omnia magis vim
iuris naturalis, quam ciuilis,
huiusmodi explicare, & lau-
dem potius, commendatio-
nemque legum continere,
quàm legum substantiã; Ideò
non obstat.

Decimum fundamentum est
in §. singulorum instit. de rerum
diuisione, prius à Portio (vt
ipse asseuerat) excogitatum,
deindè à me in hunc modum
inductum. Quicquid accedit
actui, qui iam erat, non dici-
tur esse de substantia ipsius;
sed scriptura accedat legi,
quæ iam erat ergo, &c.

Maiores parer. Minor pro-
batur ex d. §. singulorum per
verba in calce §. posita; ibi ci-
uilia iura tunc esse cæperunt,
cum, & ciuitates cõdi, & Ma-
gistratus creari, & leges scri-
bi cæperunt. Si cæperunt er-
go antea erant, & inde inole-
uit, leges scripturæ manda-
ri.

Responderi posse arbitror,

non hunc sensum esse Impera-
toris, vidi prius esse leges,
quæ inde in scripturam reda-
ctæ sint; nam nullibi gentium
reperitur, populum Ro. vsum
fuisse legibus, nisi scriptis, vel
moribus, pro consuetudine;
sed ibi ita loqui Imperatorẽ,
ne bis repeteret verbum con-
deret; dixit enim ciuitates
condi.

Magistratus creari, insul-
sum fuisset iterum dicere, &
leges condi; Ideò ait scribi,
nec obstant alia verba reperi-
ri, vt sancire, promulgare, &c.
Sed elegans verbum est scri-
bere, & magis naturam legum
explicat, cum legum forma
sit scriptura; Ideò dixit leges,
& scribi cæperunt, nõ vt tem-
pus designaret, sed naturam,
& substantiã, & ita retorque-
tur argumentum.

Pro solutione non recede-
re à communi ex fundamen-
tis ipsius; quibus non videtur
sufficienter satisfactum in re-
sponsione, & præsertim mo-
ueor ex distinctione illa pro
responsione ad tertium argu-
mentum partis contrariæ.

QVÆSTIO
IN SCRIPTIS EX
RATIOCINATIONE
DISCVTITVR,
J V X T A M E T H O D V M
Institutionis.

*Ex rub. pro. em. Instit. ubi
Aret. num. 7.*

*Incipiunt
exempla
ex norma
instituti
is.*



trum priuilegia
indulta ab Im-
peratore ante
coronationem
teneant necne,

&c. et.

Ex forma instituti nostri,
ante argumentorū cōgeriem
tria perpendenda sunt. Ter-
mini, supposita, punctus.

Termini.

Causam constitue. Arca-
dius Imperat. recens electus,
nondum diademate insigni-
tus quendam libertinæ con-
ditionis natalibus restituit, &
illi plura indulgit. Patronus
contendit nō potuisse ab Im-
peratore ex priuilegio liber-
tinū restitui ante coronatio-
nem. Intentio patroni. Impe-
rator nondum insignitus dia-
demate sibi hoc elargiri non
potuit. Depulsio, imò potuit.

Quæstio, an potuerit; Ratio.
Cum nulla lex prohibeat le-
gitimè optatum ad Imperiū,
& nondum coronatum indul-
gentia uti, & priuilegia tribue-
re, cur nō potuit? Firmamētū
Sed ante triplicem coronatū
pompan nullum ei ius indul-
gentiæ, aut priuilegij si non
lege expressa, saltem simili.
Disceptatio oritur. An potue-
rit Imper. ante coronationem
hoc facere.

Supposita, ut docuimus pe-
tuntur à ratione rei, & firma-
mento actoris. Igitur primum
suppositum sit, nulla lege ex-
pressa caueri de hac potestate
Imperatoris ante coronatio-
nem, vel indulta, vel inhibita.

Secundum sit suppositum
dari casum similem accommo-
dabilem huic. Disceptatio
est de vera idēitate rationis,
quia nisi omnino par ratio sit
factum, quod venit sine lege
non

*Suppo-
sita.*

Præf.
non videtur posse accommodari ad factū simili lege expressa significatum. Ideo punctus erit vestigio similis, & omnino paris rationis similiū legum in Episcopo, Rege, Rectore, &c.

Nota. Sed qua ratione dignoscet tyro si à ratiocinatione pendeat quæstio, vel ab alio? Facili manu præstabit hoc si par tium enumeratione facta; semina omnium quæstionum rimabitur in hunc modum.

Hæc non est quæstio mentis, non enim quæritur, quid sit, an sit, vel quale. Igitur est quæstio in scriptis, & suis nititur suppositis. At cum ea, quæ in scriptis existunt numero quadripartito absoluatur, non est ab ambiguo, non enim de significatione verbi, vel scripturæ hinc inde inclinantis differitur. Non est à discrepantia scripti, & voluntatis; non enim sumus in casu legis expresso concedente, & mente refragante. Non est à scripturis contrarijs, quia cum hoc est disceptatur non si valeat, vel teneat aliquid, sed si æquius sit vni scripturæ accedere, vel alteri. Igitur necessario nostra quæstio ponitur in ratiocinatione, quod fre-

quens est in disceptationibus Iurisconsultorum. Hoc per exigui temporis industria cognito, illico sibi disceptationis ratio constat; termini apparent, lex causæ constituenda, supposita cum suo puncto innotescunt; tantoperèq; tibi in calore disceptationis constas, ut non nisi peritissimus contradictor tibi negotium faceffat.

Accursius, & Dd. diffident *Partes. Quæst.* inter sese. Accurs. in l. bene à Zenone in fine vers. infulas, C. de quadrien. præscript. & in l. i. ff. de offic. præfec. August. negat valere, & ita similes legum casus accommodabiles huic asseuerat.

Princeps fundamentum est in l. ex eo 43. vbi gl. ff. de milit. testamento, qui textus est pulcherrimus.

Secundum pono in cap. 3. ext. de auct. & usu pall. quo loci, & si quis electus sit Archiepiscopus, si tamen ante acceptionem pallij, aliquid faciat irritum est, & reuocatur. Igitur non sufficit electio, sed opus est cōfirmatione, seu per coronationem, seu per pallium, &cæt. mihi videtur casus simillimus.

Tertium fundamentum est

in §. ultimo, auth. de administ. quo loci sola electio non facit cessare prædecessorē, qui administravit, nisi exacto tempore in eius locum successus fuerit.

Quartū est in l. benè à Zenone, C. de quadrien. per scriptio in fine, in illis verbis, *ex eo tempore valitura, ex quo nunc tu divino Imperiales suscepimus infulas*. Primò, quicquid decernitur ab Imperatore electo ante susceptas infulas, ergo à contrario non valet.

Quintum Imperator triplici corona donatur. Terrea, Argentea, & Aurea, glossa in Clementina Romani §. porrò vers. vestigijs de iur. iuran. quæ continetur his versiculis.

Terrea Romani gestāt diademata Reges.

Est argentea posthac his oblata Corona.

Hinc aurum capiti fulvum datur Imperiali.

Ex his liquet, ante acceptā auream coronam non posse Imperatorem appellari, sed potius regem. Igitur privilegia Imperatoria facultate dari non possunt.

Sextum est in cap. eam te 7. de rescript. in fin. ubi ante consecrationem non dicitur

quis promotus in Episcopū.

Septimum. Dies coronationis, & sacrę vñctionis dicitur ortus Imperij, vt C. de ferijs l. omnes, vers. nostris etiā, & l. ultima, ibi, etiam si in nostrum ortum.

Octauum in cap. venerabilem de elect. & clem. Romani de iur. iur. in 4. col. utrobique tex. his utitur verbis, ipsumq; in regem Romanorum assumptis, in Imperatorem postmodum promovendum, ubi ponderandum est verbum *postmodum*, & verbū *promovendum*, quæ ambo concernunt futurū, & ita licet electus sit Rex Rom. non propterea est imperator propriè loquendo, idest generalis, & vniuersalis, de quo in l. de precatio, ff. ad leg. Rhodeiac. Sed Imp. vt quilibet alius Rex, cui est ius imperandi intra limites sui Regni, non generaliter, &c.

Nonum est à simili Rector studij non est rector ante susceptas infulas in auth. de his qui admin. recep. in rub. & nigro glo. in l. priuatorum, C. de iurisd. omn. iud. Hæc pro negatina sententia.

Contrariæ sententię est gl. in auth. de coll. §. ad hæc prohibemus vers. ante quā Cyn.

Pi-

Opposi-
tio as-
firma-
tina.

Pistoriens. in d. l. benè à Zeno
ne speculator de rescrip. præ-
sent. §. 9. & ibi addent nu. 15.
& cat.

Primum fundamentum est
in Clemētina Romani §. por-
rò, vers. Reges de iur. iurando,
vbi Henricus iure iurando se
se obstringit seruaturum pri-
uilegia omnia concessa eccle-
siæ per prædecessores suos re-
ges, ac Imperatores Roma-
nos; not. gl. in verbo *Reges*, &
ait, Reges Romanorum non
adhuc acceperunt coronā; nam
coronatio Regis Rom. est pre-
paratio ad Imperium, & ta-
men Henricus dicit se seruaturum
priuilegia à regib. Ro.
concessa. Igitur priuilegia ante
coronationem valent.

Responde primo, dixisse se
seruaturum priuilegia nō sim-
pliciter Regum, sed Impera-
torum quasi voluerit dicere
non Regū simpliciter, sed Im-
peratorum.

Secundò dicagi, de fauo-
re ecclesiæ, cuius ergò multa
subsistunt contra regulas iu-
ris communis; pietatis, & re-
ligionis fauore, l. sunt persone
3. ff. de relig. & sump. fun.

Secundum fundamentum
est in l. filiusfam. 43. sup. cit-
ta, ff. de mil. testamento, vbi

filius fam. militia exornatus,
& in comitatu Principum re-
tentus, cingi confestim iussus;
testamentū de castrensi pecu-
lio facere potest; perpenditur
verbum, iussus; nā filius fam.
erat iussus cingi, non tamen
adhuc cinctus, & tamen iure
militari testari potest, nam si
esset cinctus, nulla dubitatio
esset.

Responde hoc, quia in co-
mitatu Principis, & iam eque-
stri ordine donatus erat, & nil
deerat nisi balthus militaris,
nos loquimur non in procin-
ctu coronationis, sed ante. Id-
cò diuersis temporibus, fate-
mur enim in ipso limine, (vt
ita loquitur) coronationis va-
lere, sed ante non, quoniam,
nec miles ipse antequam in
numeros relatus sit, testari po-
test iure militari, tex. in l. ex eo
42. superius citata.

Tertium fundamētum est
in cap. ad hæc auth. de colla-
toribus versic. antequam, vbi
gl. vbi datur licentia iudicib.
antequam in Prouinciam ve-
niant alios creare, qui vices
suas impleant, ergo ex sola
electione ius quæritur electo.

Responde hoc ex indultu,
aliàs non possunt, & ius non
habetur, auth. de mādāt. prin-
cip.

cap. coll. 3. §. illud tamē vers. eos autem.

Quartum fundamentū est, sicut matrimoniū mutuo consensu perficitur, l. nuptias, ff. de reg. iur. Ita istud matrimoniū intellectuale dicitur perfectum ex consensu eligentium, & electi. Similitudo est inter utrūque, quia sicut maritus uxorem defendere tenetur, §. patitur, inst. de iniur. Ita Imp. Rempublicam, ut in dicta l. bene à Zenone in principio.

Responde, nō esse eandem similitudinem, quia matrimonium dicitur esse de iure diuino; si de vera eius forma loquimur, & idē solo animo; quem Deus respicit; dicitur contrahi, et si etiā alia ad consumationem desiderentur, &c.

Quintum subrogatum sapit naturam eius, in cuius locum, &c. l. si eū §. iniuriatum, ff. si quis caut. &c. Sed electores sunt subrogati in locū populi Rom. ut eligant Imperatorem.

Igitur sicut electio pop. Rom. omnem potestatem transferbat, &c. l. 2. §. nouissimē, & §. initium, ff. de orig. iur. Ita &c.

Respondetur, sed potestas nō est plene acquisita, nisi insigne potestatis sit acceptum, ante potius nomine tenus est potestas.

Sextum est; Papa ex sola electione consequitur, plenum ius regendi, & temporalia administrandi, & cum non habeat superiorem, cum eligitur confirmatur, ut 89. dist. si quis pecunia 23. dist. in nomine, vers. planē. Spiritualia verò non nisi post insignia, speculat. in tit. de rescrip. present. §. 9. n. 18. de facto tamen plura ad spirituales iurisdictionem spectantia, ante coronationem exercet, ergo.

Respond. nos loqui utrum possit concedere de iure spectantia Imperium, & ita non est simile.

Septimum est ab absurdo, nam donatio Ciuit. Bonon. & Romandiolæ facta à Rodolpho ante coronationem, non valeret. Quod absurdum est.

Responde Imperatorē, antē coronationem declarasse dictam Prouinciam ad ipsam ecclesiam ab antiquo tēpore spectare; ita detexisse, ut ī manumissione dicitur, quę dī datio libertatis, sed est detectio propriē 17. q. 7. cū redēpto.

Pla-

Placet tandem resolutio Saly. in dicta l. bene à Zenone distinguentis. Aut loquimur de priuilegijs, quæ non nisi ab Imperatore conferri possunt, vt sunt restitutio natalium, & concessio iurium ingenuorum; dispensatio spuriorum, concessio veniæ ætatis, interrogatio legis generalis in præferendo equitatem, non scriptam rigori, in præstando auctoritatem arrogationi, l. 2. ff. de adopt. nor. Saly. in l. 1. C. de iur. aur. annul. hæc enim omnia sunt de reseruatis Imperatori in iurisdictione, & potestate sua. Aut loquimur de priuilegijs, quæ Rex simpliciter Romanorū in sua iurisdictione potest elargiri; nō vt Imperator.

Primò modo antè coronationem, cū non dicatur. Imperator priuilegij concedendi expers est.

Secundò modo non prohibetur.

Quomodo igitur, antè coro-

nationē dicitur Romanorum Rex habere eam iurisdictionem, quæ olim p̄nes Rom. Reges fuit, quæ ultra territorium Romanum non se extendit l. 2. §. nouissimè, & §. initiū ff. de orig. iur. Igitur electo ad Imperium ea non est auctoritas, & plenitudo potestatis, antè coronationem, quæ post susceptas coronas datur illi, & licet aliqui senserint Imperatorem, antè coronationem posse ea priuilegia concedere, quæ sunt voluntariæ iurisdictionis, sed non ea, quæ sunt contentiosæ per l. 2. ff. de offi. Præsid. Tamen non obstat, quia nos subscribimus etiam huic sententiæ, imò ampliamus, vt omnia priuilegia, ante coronationem possit dare, quæ sunt iurisdictionis Regū Romanorum, non Imperij, cū iam ex supradictis liqueat, ante coronationem non posse iure, & verè Imperatorem appellari, &c.

QV AE.

QVÆSTIO
EX DISCREPANTIA
SCRIPTÆ ET VOLVNTATIS
DISCVTITVR.

JVXTA METHODVM
Institutionis.

Ex §. cum ex aliena materia
inst. de rer. divis. &c.

farinæ tamen mens ea fuit, ne
pinguedo extraheretur, ne in-
duceretur annonæ caritas.



Trum statutum
prohibēs por-
tare frumentū
extra ciuitatē,
comprehendat

Disceptatio oritur vtrum
exportans farinam compre-
hendatur sub statuto loquen-
te de frumento.

Supposita sunt ratio, & fir- ^{Suppo-}
mamētum; idest statutum de ^{sita.}

Termi-
ni.

Causam constitue. Lege
municipali sancitum est, ne
quispiam frumentum expor-
tet addita pēna.

farina verba non facere, dein
de mentem statuentium fuisse
prouidere publico ciuitatis
emolumento. Quibus suppo- ^{pūctus.}
sitis pūctus oritur, idest ve-
stigatio rationum, an potius in
hac materia quamquam pæ-
nali, & odiosa sit verbis ex-
pressis quiescendum, vel mēs
attendenda.

Sempronius ab Apparito-
ribus offenditur agens iumen-
tum farina onustum extra ci-
uitatem. Coram prætore sisti-
tur. Causa constituitur. Inten-
tio apparitorum incidisti in
pēnam statuti. Dep. Imò non.
Quæstio, an inciderit, necne.
R. Statuti, seu legis municipa-
lis verba sunt de frumento,
non farina; at ego exportabā
farinam. Firm. At, etsi lex non
meminerit verbis expressis

Negantium partis caput est
Io. de Platea, cum quo con-
spirat Albertus de Gandino
in tract. de rebus exportand.
pag. 155. nu. 4.

Primum fundamentum est ^{Senten-}
huiusmodi. Commutata for- ^{tia ne-}
ma ^{gans.}

ma substantialis res non est eadem l. iulianus 9. §. si quis, ff. ad exhiben. Sed cum frumentum per molam descivit, & in farinam tritū est, mutata est forma substantialis; igitur non est idem, & non comprehenditur sub statuto.

Omitto responsione plures, & nouiter dico hoc argumētū nihil facere; nā in pūctū questionis non dirigitur. Sed ex eo vnum firmatur suppositū, vt in causæ constitutione. Nā explorati iuris est, farinam esse speciem diuersam. At comprehendī à statuto, vel excludi non est ex probatione diuersitatis, sed mentis, & fraudis, quæ mēs an potius, quam verba attendenda sit in materia odiosa iurgium est. Hinc discat ingeniosus, & solers iuris tyro quantoperè cōducant noscere pūctum, & questionis supposita, cum argumenta, quæ nonnullis videntur esse magni momenti; ieiuna, ac frigida appareant; igitur studiose adolescens in propositis Doctorum argumentationibus, cum in hac questione, tum in alijs perpetuò hanc legem serua. Et vt planè intelligas, si argumentatio vim faciat, sit tibi veluti nautis in

mare recursus ad cynosuram hanc, idest factā speciem ex solenni nostro effectam. Inuenire supposita; perscrutare pūctum, & ex hisce comperitū tibi erit, qua vi stringat argumentatio quare ratione, & responsione diluatur; igitur, & si nonnullas congero Doctorum argumentationes, & responsiones, non hoc fuit votum meum, vt vulgata, & protrita de integro legum studio sis exhiberem. Verum, vt noua institutione nostra diligēti animo lustrata, inde exhibitis communibus argumētis, per se ipsi dignoscant, quid validum, quid infirmum, quid sequendum, aut non sequendū. Nostra institutio est in legali disceptatione Arianæ filius, quem si teneat iuris disceptator, argumentorum inuolucris non capietur; igitur exhibeo pænè sub aspectum quatuor pro hac parte argumenta interpretum nostrorū, quæ quam vim habeant cum suis responsionibus tuum sit iudicium.

Secundum argumētum est commoda eum sequi debent quem comitantur incommoda vulgari l. secundum naturam, ff. de reg. iur. à contrario;

Sed

Sed si cui legatur frumentum, vel lana, vel marmor non videtur ei legata farina, vestis, columna l. quæ si. §. illud de leg. 3. & ideo appellatione frumenti nullum sentit emolumentum ex farina appellatione frumenti ergo, nec dispendium ex eo.

Respondetur, legati, & statuti diuersam esse causam, nam in legato talis regula est explorata, ea, quæ talis sunt naturæ, ut sæpius in sua possint redigi initia, ea materiæ potentia, nunquam vires eius effugiant: Merito generis appellatione non veniunt. Sed hæc ratio non viget in statutis, nam in ipsis, ut aliquid operentur verba, vel ad impropiam significationem traduntur Bal. in cap. pastoralis, col. 1. in fi. de appell. per tex. in l. heredit. §. ult. ad Treb. facit l. si quando in princ. cum nostro de leg. 1.

Item verba statuti semper arctantur ad id, quod est rationis Bal. in auh. ingressi col. 1. C. de Sacr. Eccl.

Tertium, ius cõe vlllo vnamquam tempore magis, quam par sit lædi absurdum est l. 1. C. de nox. cap. cum dilectus de consuet. Sed si frumenti

appellatio in materia odiosa ad farinam extenderetur magis, quàm par est læderetur, per quod vnusquisque est in re sua moderator, & arbiter; igitur sequeretur absurdum.

Respondetur, id verum quoties citra iuris communis læsionem aliquid virium sortitur statutum. Sed non offensa facta iuri communi inane sit dispositum à statuto, quod asseuerare esset ridiculum. Alb. Bru. in tract. stat. art. 5.

Quartum, odia sunt restringenda cap. odia de reg. iur. in 6. sed statutum penam continens, & rem ciuium exportari vetans odiosum est, ergo restringendum, & ita completetur farinam.

Respondetur, imò dici fauorabile, quod à statuentium mente conijcitur, qui publico ciuium emolumento fategerunt, ne scilicet frumenti extractione annonæ caritas induceretur, at ex mente odiû, vel gratia conijcitur text. est in cap. 2. post princ. ibi, cum non sit dicendum de dec. in 6. Bald. in l. illud, C. de sacros. eccl.

Quintum casus non expressum à statuto delitescit in sacrario iuris ciuilibis, seu com-
mu-

Opinio
negat.
Comm.
nis.

munis l. si cum dotem in principio, ff. sol. mat. Sed à statuto silentio præterita est farinæ mentio. Merito iuris communis iudicio committeretur extractor farinæ, & ob id nullam multam incurreret, cum de iure tali non prohibeatur.

Respondetur nequaquam omissum à statuto, imò comprehensum, quando appellatione frumenti veniat farina, donec fini suo tradita sit, argumento l. si cui lana 68. dicta leg. 3. vbi lanæ appellatione venit ea, quæ pellibus non est detōsa nata venit, lota, & omnis alia præter textam.

Hactenus ij, quibus votum est reo consulere. Caterum diuersæ mentis est Bartol. & Angel. supra recensiti, quibus dare manum cogitur vnusquisque veritatis amator.

Primum fundamentum huius Classis est in l. i. §. de eo opere cum glo. ff. de aq. plu. arc. vbi frumenti est larga significatio, & ideò in d. comprehendi farina.

Respondetur, non esse verum quoties sumus in pænabilibus, nam tunc significatio arctatur.

Secundum est huiusmodi. Aut res versatur in confide-

ratione, tanquam in sua potest redigi initia, vel non, aut consideratur tanquam ad vmbilicū perducta, & absoluta, primo casu appellatione materiæ non venit materiatur, quod ad suam materiam reuerti nō potest, ideò in l. questum §. illud fortassis de leg. 3. appellatione argenti venit factum, non etiam appellatione marmoris venit marmor cælatur. Secundo casu appellatione materiæ venit materiatur, licet in sua rudia nō posset restitui initia l. si cui lana, ff. de leg. 3. vbi appellatione lanæ venit lana facta infecta, eatenus quatenus ad solam non peruenit, & tamen nōra in sua non potest redigi initia, ita in casu nostro, licet frumenti appellatione non complectatur farina hoc non est inspiciendum ex eo, quod in pristinam formam nō possit reuerti, sed vt suo fine non est destinata, idest panis non est; tunc fateor non contineri appellatione frumenti, sed dum non est fini suo destinata continetur.

Respondetur hoc satis cōpertum in legatis, & vltimis voluntatibus, quod esset et in statutis si par rō vigeret hinc inde.

inde. Sed in statutis penalib. inspicitur, & attenditur interpretatio, quæ magis benigna sit, & non sit extensio per interpretationem.

Tertium tale sit fraudibus obuiam eundum l. cum quis, §. sed cum lis, ff. de trās. clem. 1. §. ult. de concess. præb. cap. fedes de rescrip. cum similib. Sed, qui portat frumentum mola tritū, seu farinam fraudolentus est. Igitur illi obstandum, & ita incidit in statutum.

Minor probatur fraus quadrifariam fit. De re ad rem. De persona ad personam. De contractu ad contractum, & de modo ad modum. Ias. & Bald. in l. non dubium, C. de leg. fraus de re ad rē est quoties specie alicuius rei, quæ nō cōtineatur appellatione prohibiti deluditur mens legis; exemplum est in l. sed, & Iulianus §. mutui, ff. ad Senatus Conf. Maced. & in l. quoniā, C. de agr. & cens. libro 11. Ita in casu nostro fieret fraus, de re ad rem cum ea specie, quia farina non sit frumentum statuti mens eluditur, & frumentum molitum extrahitur.

Respondetur non fieri fraudem, quia mens non fuit talis

statuentium, nam si fuisset cui rei prætermisissent hoc? Si reliquum fecerunt consulto, nil obstat: si imprudentes, remanet sub dispositione, & neutro modo fit fraus mēti, nam mens non conijcitur nisi voluisse comprehendere farinā.

Quartum, in Senatusconsulto Macedoniano verbum pecuniæ præcisè accipitur, sed si fraus interueniat, impropriatur, & vinum, frumentum, & alia complectitur, l. sed Iulianus §. mutui ad Senatusconf. Mac. Ita in statuto nostro frumēti appellatio ad farinā non porrigitur. Sed quia fraus accidit, nempe molitur frumentum, & extrahitur meritò, &cæt.

Respondetur, vt ad superius fundamentum secundo resp. in statutis non procedi de similibus ad similia, l. de quib. ff. de leg.

Quintum interpretatio ex litera exploditur, aliud significante mente, l. non dubium, C. de leg. sed mens statuentiū fuit ne Ciuitas exhauriretur frumento, neve dolus fieret, quæ interpretatio elicitur argumento l. tale pactum, §. ult. de pac. Igitur non, vt sonant verba, sed vt mens est in-

interpretari debet statutum. tendendum.

Respondetur, satis dilucidam mentem deprehendi ex verbis, ideo non alia verba, aliam mentem. Sed disceptat. vtrum extendantur verba nec ne, quod usu non venit in talibus statutis.

Sextum, Farina non venit appellat. frumenti in legatis, & contrac.&c.vbi legatum in re nominata intelligitur, & fraus fieri non potest sed in statuto potest fieri, Igitur.

Respondetur, nō esse fraudem quoties mens non repugnat, non repugnare deprahenditur ex verbis.

Septimum, Statutum est fauorabile quia fauor vel odium attenditur ab intentione statuentium cap.2. post princ. de dec.in 6. Bald.in lege illud C.de sacros.eccl. sed intentio statuētium fuit emolumento publico satagere, igitur fauorabile, & ob id extendendum.

Respondetur, Odio plenū esse intuitu particularium ciuium, quibus interdicitur venditio rei suae libera.

Octauū, Si de farina percōctari fas esset statuentes nō ambigendum, quin de ea sensisse responderent l. tale pactum §. vlt. cum glos. de pac. vbi inspicitur cui rei propriē consultum sit, quamquam minime expressum. Sed consultum est bono publico. Igitur licet de farina expressum non sit, tamen continetur.

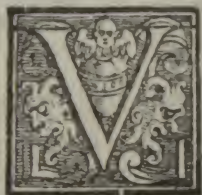
Respōdetur, Non esse percunctādos statuentes quoties luculenter loquuti sunt, vt in statuto nostro.

Pro Conclusionē non resilerem ab hac secunda Classe, cuius sunt solidiora fundamenta, & responsiones ad ea futiles, & fundamenta superioris sententiæ non diriguntur in punctum quaestionis.

QVÆSTIO
EX SCRIPTVRIS
CONTRARIIS
DISCVTITVR,

JVXTA METHODVM
Institutionis.

Ex §. *feræ Inst. de rerum
diuis.*



trum capta in
fundo alieno
spreta domini
prohibitione,
fiant capien-

tis, nec ne.

Termini.

Causam constitue. Si venator Leporem in fundo Sempronij conspexit, in quo non erat apparatus venationis alienæ, vel domini proprij, ideo dictum fundum indagine cingit, & vtrò, ut venetur, se confert. Sempronius iure domini sui prohibet, ne ingrediatur. Venator sprete prohibitione pergit, ingreditur, leporem capit. Petit iudicium à domino fundi contendente leporem esse suum, vel saltem fisci, non autem venatoris. Intentio domi-

ni. Lepus meus est. D. imò meus. Quæstio, cuius sit. Ratio feræ bestiae occupanti conceduntur tam in suo, quam in alieno §. *feræ vers.* nec interest; *Inst. de rer. diuis. firm.* At qui dominus est si præuiderit prohibere potest ingredientē d. §. *feræ*, cum vnusquisque in re sua sit moderator, & arbiter l. in re mandata. C. mand.

Disceptatio oritur an sprete legitima prohibitionē, quæ à domino fundi sit, si quis capiat aliquid suum faciat.

Erunt supposita, ut in alijs *suppo-*
quæstionibus solenne est, fir- *fia.*
mamentū actoris, & ratio rei, idest feras bestias occupanti concedi, tã in suo, quã in alieno. Rursus dominū fundi posse prohibere ingredientē, quæ sunt duæ scripturæ in hac facti specie contrariæ, quibus suppositis disputatur, num prior,

ri, vel posteriori quiescendum sit circa capturam.

Præfatus

Punctus igitur erit rimari æquiores rationem in altera, vel altera scriptura, ita ut captura modum accipiat, vel à priori, vel à posteriori.

Partes

*Quæ-
stiones.*

Geminæ sunt diuersæ sententiæ in hac quæstione, communis opinio affirmat, ingredientibus contra placitum domini, lucrum tamen facere ex captura assertore Oinot. hic nu. 7. gl. in §. apum inf. de rer. diuis. in l. diuus Pius, 16. ff. de seruit. rust. præd. DD. in l. naturalem 5. ff. de acq. rerum do. & in l. quamuis 40. ff. ad leg. aquil.

*Funda-
menta
Cõis.*

Primo nititur hac argumentatione. Priuata prohibitio non potest ius naturæ impedire. §. ult. Inst. de iur. natu. ideo prohibens nihil operatur. Sed prohibens ingredientem fundum suum venandi causa ius naturæ impedit, ergo nihil operatur. Minor probatur, quia venatio, piscatio, aucupium sunt de iure naturæ §. & quidem Inst. de iur. nat. gen. & sicut aerem ubique haurientes nostrum facimus, ita, & ea quæ in aere capiuntur, quare sicut aer incumbens telluri non est domini fundi, sed cui-

que occupanti, haurientique conceditur, ita & fera in hoc aere capta, quamuis in fundo alieno l. diuus Pius ff. de seruit. rust. præd.

Respondetur ius naturæ impediri non posse inspecta sua vi, sed bene intuitu, & consideratione iuris ciuili impediri posse, quia iure ciuili vnusquisque in re sua est moderator, & arbiter l. in re mandata C. mand. & ideo æqua est, nam debet vnique sua domus esse tutissimum, ac liberimum receptaculum l. plerique ff. de in ius voc. fueritque admodum durum cuiuslibet libidini, vel curiositati patere secreta nostrarum possessionum.

Secundo, Ita argumentari possumus. Qui prohibet vnū ex diuersis non videtur prohibere aliud, sed prohibito fundi ingressu est prohibitum vnum ex diuersis videlicet ingressu longe diuersus à captura, ergo prohibito ingressu non est prohibita captura.

Minor probatur, nam quoniam est diuersum ius priuatum à iure communi omnium gentium, ita discrepat prohibitio, quæ circa sua extenditur à captura ferarum, quæ iuris gent. est, ut supra proba-

O 2 tum

tum est in primo argument. Consequenda quoque tenet, nam si prohibito ingressu non est prohibita captura, igitur capiens, vel domini fundi faciet suum quicquid capit.

Respondetur, quamquam per prohibitionem ingressus non sit prohibita captura; tamen capiens animalia non facit sua alia ratione, ne improbitas sua ei lucro cedat l. non fraudentur §. nemo ff. de reg. iur. quod erit quoties iuris auctoritate posthabita, venatur, & capit. Iuuat respōsum hoc, quod ingrediens incidit in factum à lege damnatum, ideo nullum debet sentire emolumentum l. non dubium C. de leg. l. itaque fullo ff. de furtis.

Tertio, Pœnæ non sunt multiplicandæ, vel aggerandæ. Sed si venator prohibitus ingredi amitteret capturam pœnæ aggerarentur, quod est absurdum dictu.

Probatur assumptum, nam ingrediens ob vitiosum ingressum pœna iniuriarum afficitur leg. non solum §. penul. ff. de iniur. si igitur capturam amissurus esset cæteræ pœnæ multiplicarentur.

Respondetur, pœnam amissionis capturæ infligi ne lucrum ex suo crimine capiat; posset enim ex captura maius percipere lucrum, quam ex vitioso ingressu multam pati.

Quarto, Quod nostrum non est à nobis indici non potest ne ab alio capiatur. Sed feræ bestiae, quæ in siluis, & in fundo nostro degunt nostræ non sunt leg. 3. §. item feras ff. de acqu. poss. ergo nemini vetare possumus ne capiat.

Respondetur, non inhiberi à nobis capturam, sed ex quo quis prohibitioni non obtemperauerit, & ita ius spreuit non debet ex improbitate sua lucrum facere, quod supradictu est l. itaque fullo ff. de fur.

Quinto, In quauis materia priuationis pœna non imponitur, nisi sit à lege expressa §. cum igitur versicul. sin autem in auth. de no. elig. sec. nuben. Sed nos sumus in materia priuationis iuris gentium, ut hic in §. feræ versicul. nec interest, & lege tertia. ff. de acquirend. rerum domin. vbi de iure gentium per;

permittitur unicuique venari, tam in fundo proprio, quam in alieno ergo, &c.

Responde satis, esse à lege expressum in l. non dubiū, C. de leg. vbi nullum resultat emolumentum ijs, qui præstant ea, quæ lex prohibet, & l. itaque fullo, ff. de fur. ait, neminē de improbitate sua consequi actionem. Sed prohibitus ingredi legis spernit Imperium, vt hic vers. prohiberi, & l. 3. ff. de acq. rerum do. & idēo improbus nullum debet emolumentum consequi.

Sexto, hoc dilemmate vti possumus, feræ capte per ingredientem contra voluntatem Domini, aut sunt capientis, aut domini fundi. Sed huius non sunt, ergo illius sint necesse est.

Domini fundi nō esse probatur, quia, in quo quis non sentit damnum, nec debet penam exigere l. penult. §. sed cum in secundum, C. de fur. Sed dominus fundi nullo afficitur damno, ex quo venator capit feras, igitur penam ex hoc capite exigere non potest.

Respondetur, imō dominum iacturam pati, quia ferarum persequutione arua pel-

fundantur, & si hoc non sit in causa, vt dominus penam exigat, exigat fiscus, ad quē pertinet malè partorum adeptio, quæ, vt indignis auferuntur l. 3. de ijs, quibus, vt indig.

Septimō, tex. est in l. iniuriarum, §. si quis me, versic. & sepissimè, ff. de iniur. vbi Vlp. ait, non posse quē piscari prohiberi, sed nec aucupari, nisi quod ingredi quis agrum alienum prohiberi potest, vbi dictio, nisi exceptiua non complectitur, nisi prohibitionem ingrediēdi, non etiam piscandi Conna. comm. iur. ciu. li. 4. cap. 3. nu. 3.

Respondetur, illum tex. loqui ante prohibitionem ingressus, tunc etenim, quis neminem prohibere potest ne piscetur.

Contrariæ sententiæ est gl. ^{Contra} in §. feræ hoc tit. & Dyn. cui ^{ria sen-} astipulatur. Por. in §. singulorum hoc tit. num. 15. & Bald. in dicto §. feræ versic. planè num. 5.

Prima argument. est à simili in hunc modum concepta. Quæ consonant in causa non dissident in effectu l. de quibus, ff. de leg.

Sed eadem est causa prohibiti emere fundum, qui nō

paret prohibitioni, vt prohibiti ingredi ergo, &c.

Minor probatur per l. si fundum, & l. certum C. de rei vendicat. vbi prohibitus emere fundum per spretam prohibitionem est in mala fide, vt non faciat fructus, sed tenetur restituere, ergo à simili spernens prohibitionem domini non poterit capere fructum venationis.

Respondetur, disparem esse casum eius, qui prohibet emere, nam dominus est fundi, fructusq; & eius, qui prohibet ingredi, qui ferarum dominus non est, vel fructum venationis, ideò nil mirum si ille fructus non faciat suos, hic faciat.

Tertio respondetur, argumentum à simili tolli quoties læditur ius naturale, vt hic.

Secundo, quod contra rationem est, non debet admitti l. quod contra, ff. de regul. iur.

Sed prohibentibus dominis aucupari est contra rationem iuris l. diuus pius 16. ff. de fer. rust. præd. ideò si prohibitus non debet admitti, vt venetur tanto minus, vt suum faciat, quod capit.

Respondetur contra ratio-

nem esse, quempiam reuente domino in alieno agro venari, ob id prohiberi potest, qui si non paret prohibitioni multam incurrit paratam à l. iniuriarum, ff. de iniur. Sed non ob id resultat prohiberi capere, quia prohibitio non agit radices ad ea, quæ nostra non sunt.

Tertio, quicquid occasione externa, alienaue acquiritur restituendum est l. qui proprio 46. §. procurator, ff. de procu.

Sed venator occasione sui maleficij feras capit, ergo tenetur restituere.

Respondetur occasionem ingressus, & capturæ disparē esse, nec alterā ab altera pendere; cum venator arceatur à fundo, quod domini est, non ab eo, quod feræ in ipso degant.

Secundò respondetur, nullum argumentū à simili posse dari in hac materia, in qua læditur ius naturale.

Quartò, quando prohibetur principale inhibitur censetur, & illud, quod consequitur gl. in l. 3. §. planè, ff. de acquir. rerum do. Sed prohibitio fundi ingressu est prohibitum principale, vt in §. nostro,

&

& in d. §. planè, & ita censetur prohibita venatio, ergo non capiet.

Respondetur hanc argumentationem vigere, quoties, consequens in totum pendet à principali eo, quia utrumque sit eiusdē iuris, veluti quis prohibetur fundi mei ingressu, ergo & decerptione pomorū.

Sed in hoc casu prohibito ingressu, non est prohibita captura, quia venatio sit iuris gentium, prohibitio iuris civilis, vel privati l. iniurias, §. si quis me, vers. & sepius, ff. de iniur.

Quintò, ita argumentor. Si per prohibitionem ingressus fundi non esset prohibita captura, hoc esset ex eo, quia captura post prohibitionem nō esset contra rationē iuris gentium, sed cōsequens est falsū, ergo & antecedens. Declaratur assumptū seu minor; nā captura ante prohibitionem est de iur. gen. dicto §. & quidem Inst. de rer. diuis. ideo unusquisque tam in suo, quam in alieno capere potest dicto §. feræ. Post prohibitionem domini itaque si captura non est prohibita, sequitur necessario eam restare in suis terminis; in quibus erat ante prohibi-

tionem, & ita non esse contra rationē iuris gentiū. Sed hoc probabitur falsum, quia post prohibitionem est contra rationem iuris gentium, ergo falsa assertio communis.

Probatur cōsequentia ita. Quicquid contra rationem naturalem est contra ius gentium est §. ius autē civile Inst. de iur. nat. gent. & civ. §. sing. de rerum diuis. Sed aucupium, & per consequens captura post prohibitionem est contra rationem naturalem l. diuus pius ff. de ser. rust. pred. ergo captura post prohibitionem est cōtra ius gentium: In consequentiam prohibito aucupio venire capturæ prohibitionem, liquet, nam prohibito principali cēsetur prohibitū accessorium, prohibito antecedenti prohibitū censetur cōsequens sed captura est accessio, & consequens aucupij, & venationis ut patet.

Respondetur, in d. l. diuus Pius nō dici esse cōtra rōnem naturalem, seu ius gentium sed simpliciter non esse rationabile inuitis dominis quempiam in alienis fundis aucupari. Replicatur imò agi de ratione naturali tali argum. Quoties vnius rei plures sunt

O 4 ap.

appellationes, semper venit antiquior, & communior propter excellentiam argum. §. sed ius quidem civile iuncto §. singulorum supradictis. Sed appellationes rationis plures sunt rationes, ratio naturalis, civilis, statutoria, & cap. tam antiquior, & communior est naturalis dicto §. ius autem civile Inst. de iur. natur. iuncto dicto §. singulorum hoc titul. Igitur appellatione naturalis sēper naturalis venit. Et ideo cum in leg. diuus Pius dictum est non est rationabile, est ac dictum sit est cōtra rationem naturalem, & ita contra ius gentium, quod naturali nititur ratione, quemadmodum supra comprobatum est. Ita argument. viget. Cui accommodare responsionem non nimis arduum puto, verum Tyronum curę, & solertię remicto.

Sexto Ita quoque argumētator per dilemma. Aut ius gentium partim infirmum est, partim viget, aut falsa assertio communis, primum non est dicendum ergo.

Probatur prior pars ius gentium partim infirmum esse, partim vigere. Nam ius gentium est illud, quod unicuique

aucupari volenti potestatem facit latissimam, & hoc liquet ex dicto §. & quidem, & §. feræ, & alijs, & in hoc capite viget. Rursus ius gentium est, quod prohibet inuitis dominis dicto §. feræ vers. planè l. diuus de ser. rust. leg. nam est idem ius gentium, quod loquitur, & eiusdem iuris dispositio apparet, quasi dicat in dicto vers. planè, licet dictum sit ad acquirenda ea, quæ in nullius bonis sunt nihil referre vtrum quis in suo capiat, vel in alieno, tamē hoc verum est, nisi contra domini voluntatem ingrediatur. Si igitur in hoc capite prohibitionis non seruatur ius gentium infirmū est, & in alio capite viget.

Responsio forte erit in capite prohibitionis nō esse ius gentium; sed Institutionum Architectos, & Iurisconsultū recensentem dispositionem iuris civilis. Quicquid sit reijcio Tyronibus, vt in superiori arg.

Septimū, Argumentum ab antecedenti, & consequenti deduco, quod est longe diuersum, à quarto supra posito.

Qui vult consequens, vult etiam antecedēs, vt not. DD. hic. Sed dic à contrario, qui non

non vult consequens non
vult etiā antecedens. Sed si
ue ius inspicias, siue dominū
fundi, dominus prohibet in-
gressum, ergo non vult conse-
quens (venationem enim sem-
per aditus sequitur.) Ita ius
nō vult inuitis dominis, quē-
piam ingredi in fundum alie-
num in hoc §. & in dicta leg.
diuus pius de ser. rust. Sed er-
go neque ius, neque dominus
volent antecedens, id est ip-
sam capturam, ita vtrumque
prohibitum erit venatori, me-

ritō non faciet suam.

Respondetur, hanc regulā
valere quoties est idem con-
sensus in eo, qui non vult cō-
sequens, aut vult, & etiam ve-
lit, & nolit antecedens. Sed
quoties, vt hic antecedens pē-
det à iure gentium, & conse-
quens à iure priuato non va-
let regula, qui vult conse-
quens, &c. nec à contrario,
quia & si non consentiat do-
minus in consequenti con-
sentit ius in antecedenti.



QVAE

QVÆSTIO
EX AMBIGVITATE
DISCVTITVR.
JVXTA METHODVM
Institutionis.

*Ex §. item lapilli Inst. de re-
rum diuisione.*



Trū in lapillis
acquirēdis so-
la sit inuentio
satis, vel desi-
deretur ap-
prehensio.

*Termi-
ni.*

Caius, & Seius incedebāt
in littore maris. Seius vidit
Chrysolidum. Caius appre-
hendit. Intentio Cai hęc gem-
ma mea est. D. imò mea.
Quæst. cuius sit.

Respon. primus oculo in-
spexi, & ideo occupauī; nam
inuenire in lapillis est occu-
pare. Firm. Imò cum lapil-
li, & gemmę sint eius gene-
ris rerum, quę in nullius bo-
nis sunt; occupatio intelli-
gitur cum apprehensione, vt in
alijs rebus communibus.

*Suppo-
sita.*

Discept. oritur. Vtrum la-
pilli, & gemmę eius sint gene-
ris rerū, quę per solum aspe-

ctum, vel per apprehensio-
nem acquirantur.

Sunt ratio Sei, & Firm. ^{per.}
Cai, idest inuenire esse occu- ^{aus.}
pare, & inuenire esse appre-
hendere.

Quibus suppositis, resultat
punctus quæstionis, idest co-
gnitio ortus ipsius ab ambi-
guitate. Nam cum verbum
inuenire vtrumque designet,
& nudum intuitum; & inuen-
tionem cum apprehensione,
disputatur quid iustius in hac
facti specie, quid rationabi-
lius, an inuentio accipiatur cū
occupatione; vel cum inspe-
ctione sola.

Geminę sunt inter se se opi-
niones pugnantes.

Communis habet, deside-
rari apprehensionem; nec so-
lum visum sufficere, assertio-
ne glos. hic in verbo *invento-
ris*. Aret. num. 1. Por. in §. itē
ea hoc tit. num. 3. & numero
4. DD. in leg. 3. §. neratius ff.
de

de acq. pos. Cui sententia, & iple sub signo quēadmodū in calce quæstionis apparebit.

Principe loco expenditur dictio *item* in §. nostro, quæ est repetitiua præcedentium clausularum cum suis qualitatibus, Bart. post tex. & gl. in l. in repetendis ff. de l. 3.

Igitur cum in §§. præcedentibus dictum sit non sufficere visum ad acquirendum, sed apprehensionem, ita in hoc §.

Respondetur, Dictionem *item* poni correspectiuè, & pro connexionē materiei, & effectum non formam acquirendi repetere; quod nor. Doctores hic num. 1. per text. in l. item apud labeonem ff. de iniurijs etenim nā dictionē variat pro materiei varietate.

Secundo, in mediam producit ratio. §. tere 5. hoc tit. vbi quæ i. nullius bonis sunt occurrenti, non etiam inspiciēti succedūt. Sed lapilli in nullius bonis sūt ergo. &c.

Respondetur loqui in animalibus, quæ non solo visu acquirūt, quia facili negotio in libertatem naturalem se se recipiunt l. naturalem ff. de acquir. rerum dom. secus in gemmis.

Tertio, Verba cum effectu

accipienda l. si barsatoram. 13. C. de fideiussor. vbi latro non dicitur inuentus nisi manu captus, igitur verbum inuenire pro apprehensione est accipiendum.

Respondetur, dictam l. loqui in eo casu, quo quis in se recipit latronem coram Prætorē exhibiturum. Ita Por. in §. thesauros num. 6.

Quæ responsio si vera sit nec ne peritorum sit iudiciū.

Quarto, Ita argumentor. Omnis possessio cum naturalis; ita cum occupatione est. l. 3. §. neratius ff. de acq. poss. iūcta leg. 1. ff. illo tit. Quicquid per inuentionem acquiritur possidetur. Ergo omne, quod per inuentionem acquiritur est cum occupatione.

Maiores patet ex dictis iuribus. Minor liquet, quia si per inuentionem non possideret, falsa esset magis opinio contraria, ergo sequitur, &c.

R. d. l. 3. §. neratius loqui in thesauro, & ita in re particulari, ideo non esse ex eo deducendam propositionem vniuersalem.

Rursus argumentor. Nunquā etsi trāsferri videatur dominium solo visu, nisi titulus habilis præcedat trāsferatur, veluti

luti

luti si quis procuratori suo iusserit nō tradi l. i. §. si iusserim ff. de acquir. poss. quod etiam in rebus immobilibus usu venit.

Sed per inuentionem trāsferrī videtur dominium, & non præcedit titulus. Ergo per inuentionem non transfertur dominium.

Quinto, Respondetur etsi non præcedat titulus in inuentione ex vendito, vel aliqua alia causa, tamen quando res est in nullius bonis, præcedere videtur titulus saltem pro suo, & tantundem operatur, inuētio per aspectum rerum, quæ sint in nullius bonis, quantum aspectus oculorum rei alienæ cum tit. no. in d. l. i. §. si iusserim Por. in §. thesaur. nostro. tit.

Sexto, Connanus Comment. iure Ciu. lib. 3. cap. 3. in fine, argumētatur ita. Inuenire est in rem venire, deinde Tullij autoritate &c. quemadmodum vide. Item euidentissimo argum. ex illo Lucæ. Inuenisti gratiā apud Deū idest nacta es; Cui non potest responderi.

Sententia affirmatiua. Diuersam induit mentem Portius in §. item ea num. 3. & in §. thesauros in fine hoc

tit. s. solo aspectu lapillorum dominium acquiri.

Prima argumen. est à simili per tex. in l. i. §. si iusserim, & l. quarundam, & l. quod meo §. i. ff. de acq. poss. In quibus legibus solus visus sat est ad dominij translationem citra apprehensionem.

Respondetur, hoc ita in dictis iuribus, quia per visum præcedebat titulus habilis ad translationem dominij. Quoties enim sumus in rebus ab alio possessis, & cōcurrit tradentis animus, tunc solus visus sufficit, quemadmodum not. Arer. hic num. 1. Sed in lapillis nullus præcedit titulus, & ob id desideratur corporea apprehensio.

Secundo, Loco inducitur tex. in §. nostro, qui inuentionis meminit, & de apprehensione nullum verbum. Idem præstat Florent. in l. 34. de rerum diuis.

Respondetur, satis verbū ipsum inuenire apprehensionem designare, nam verba cum effectu accipienda sunt leg. i. §. hæc autem verba ff. quod quisque iur. item per tex. in l. 3. ff. de fideius.

Tertio, Por. mouetur à simili, nam thesaurus solo aspectu acquiri-

acquiratur, & ita lapilli glos. hic in vers. inuentoris in fine.

Respondetur, glossæ autoritatem Bartoli, & reliquorū sententia, explodi in leg. 1. de acquir. poss. & Bart. subsignat pēnē juris Consultorum vniuersitas, assertionē Aldob. in §. thesauros.

Secundo, Respon. in thesauro amotionē desiderari l. 3. §. neratius in fi. de acq. pos.

Quarto, Argumentatur à simili cōstatum est Por. Quēadmodum dominia singulorum præcedente titulo habili ad translationem dominij solo visu quæruntur l. 1. §. si iusserim de acq. poss. Ita ea, quæ sunt in nullius bonis deberēt solo visu acquiri, cū sint apta transire in dominium inuentoris, quemadmodum bona singulorū cum eorū volūtatē in dominiū alterius transeāt.

Respondetur, dominij traslationem non inspicere ex aptitudine, sed ex titulo, ideo in dicto §. si iusserim res in cōspectu transfertur. Sed in lapillis nullus est titulus, nisi aliquid corporaliter actum sit l. 1. ff. de acq. poss.

Quinto, Perpenditur dictio *statim* in §. nostro, nam illud idem designat quod illi-

co, subitò è uestigio l. ult. C. de bon. quæ lib. Bart. in l. qui pignori obligari §. ult. ff. de auct. tut. Si igitur ea quæ in littore maris inueniuntur, statim fiunt inuentoris, non est opus alio actu ex tempore. i. apprehensione.

Resp. si verbū inuenire cū effectu vsurpetur quēadmodū dictū est argum. nihil est.

Secundo, Respondetur dictionem statim, vel modicum ante designare, & non ex tempore, vel subito Bart. eod. loc. per l. continuus in primo de verb. obl.

Pro Colophone huiusce disceptationis addo nonnulla in firmamentum communis sententiæ, à qua non resilendum esse existimarim.

Nam aut possessio versatur in consideratione, prout in fieri est, aut in facto esse dicitur, primo modo est apprehensio rei leg. 1. §. si vir, & §. item acquirimus de acquir. poss. secundo modo est ius entum ab apprehensione l. 1. in princip. ff. illo tit. Igitur utroque modo possessio facti est triplex, aut est instrumentum nāle, quo quæratur possessio. s. pes manus, & oculus. Ita Paul. Cast. & Per. Arret. in l. 1. ff. de

de acq. poss. per duo priora instrumenta vera acquiritur poss. d. l. 1. & l. traditio in fin. ff. de acqu. rerum dom. s. res mobilis manu, pede immobilis l. 3. in princ. ff. de acq. pos.

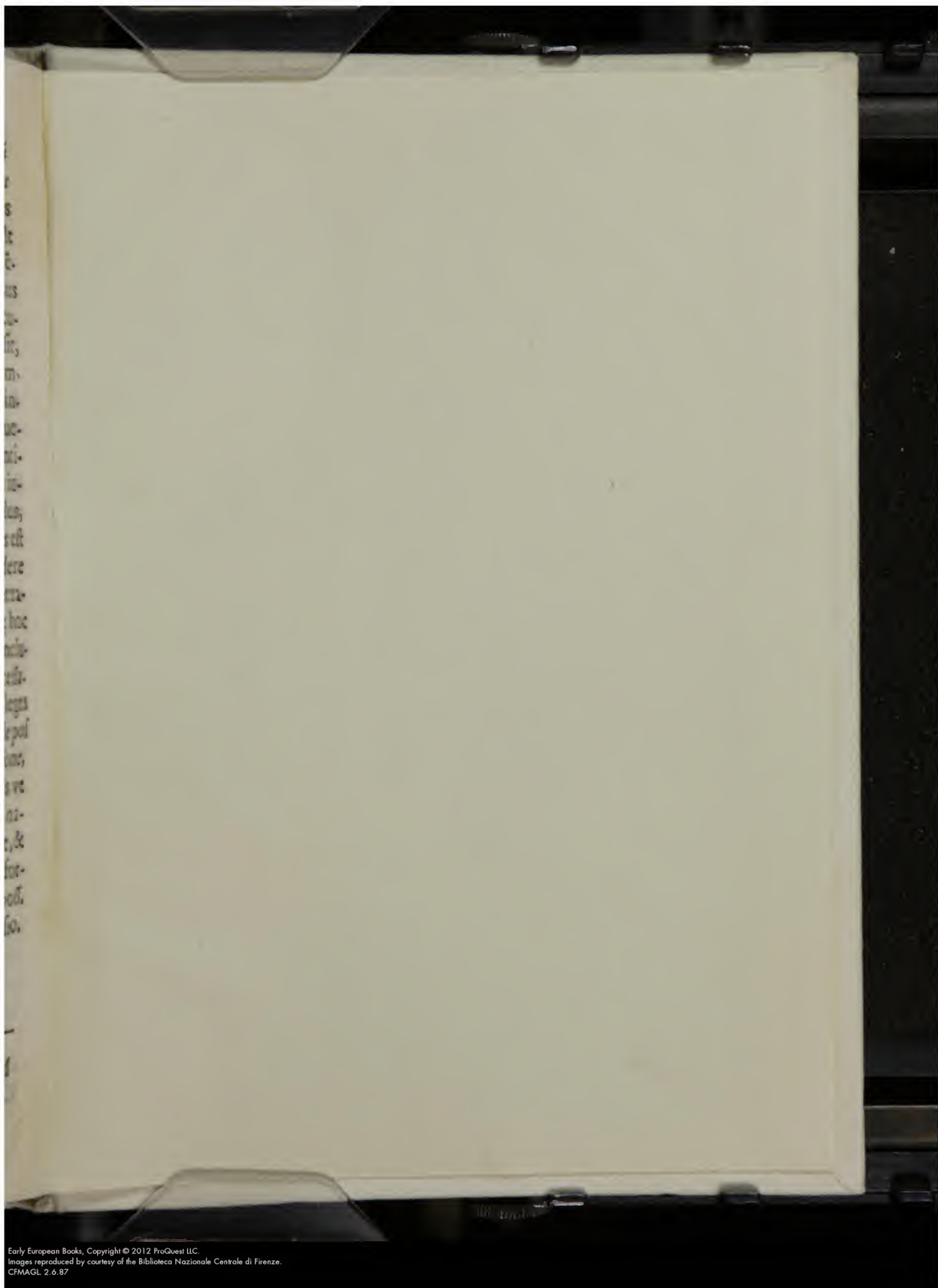
Oculus autem licet sit sensus naturalis, non tamen est inuentus, ut ex eo apprehendatur possessio, quia siue sit in fieri, siue in facto esse, cum possessio apprehensio sit, & ius ex apprehensione, oculus apprehensionis est expers.

Illud autem exploratum est, quoties agitur de re aliena hisce tribus concurrentibus, titulo, tradentis voluntate, & re sub aspectu posita, vel sub custodia, tunc fictione iuris oculus dicitur posse transferre possessionem. Merito Paul. in leg. 1. §. si iusserim, ait, *si iusserim venditorem procuratori rem tradere, cum ea in presentia sit videri mihi traditam*, quæ verba fictionem sonant l. 1. in princ. & ibi Bart. ff. de suis, & leg. & l. 1. §. deiecit ff. de vi & vi ar. la-

bol. in l. quarundam d. tit. de acq. poss. ait *aceruus lignorum positus sub custodia traditus mihi videtur*, i. fide traditus est. Talem interpretat. vult Celsus in l. quod meo §. si venditionem de acq. poss. ne ius à iure dissideat. Si igitur oculus quamquam res aliena sit, cum tit. & in conspectu commento iuris possessionem inducit non vere. Quid asseuerandum in rebus vacantibus, in simplici possessione iuris naturæ, ubi nullus titulus, reliquus in nullius. Nā bonis est nemo reperitur, qui tradere queat, & pro forma desideratur occupatio iux. §. fere hoc tit. de rer. diu. Igitur Conclusio sit, In lapillis esse necessariam apprehensionem, & leges contra allegatas agere de possessione ex civili dispositione, & de re conficta à lege, nos vero de possessione simplici naturali, quæ ab occupatione, & non aliunde causam, & formam habet l. 1. de acq. poss. ideo necessaria apprehensio.

Laus Deo, & Deiparæ semper Virgini.

CORRECT. PER D. ANGELVM CANTINIVM
I. V. D. Florentin.



KONSERVIERT DURCH
ÖSTERREICHISCHE FLORENZHILFE
WIEN 1967

005646957